

HUNYINFA PANJIE YANJIU YU SHIYONG

婚姻法判解 研究与适用

何志 著

Hezhi/Author

人民法院出版社

HUNYINFA PANJIE YANJIU YU SHIYONG



郑州大学 *04010305592T*

婚姻法判解 研究与适用

何志 著

Hezhi / Author

D923.9
H223



D923.9
H223

Q0203/02

人民法院出版社

图书在版编目(CIP)数据

婚姻法判解研究与适用/何志著. —北京: 人民法院出版社, 2004. 7

ISBN 7-80161-815-7

I. 婚… II. 何… III. 婚姻法-判例-研究-中国
IV. D923.905

中国版本图书馆 CIP 数据核字(2004)第 059001 号

婚姻法判解研究与适用

何 志 著

责任编辑 陈燕华 王治平

出版发行 人民法院出版社

地 址 北京市朝阳区安慧北里安园甲 9 号(100101)

电 话 (010) 65290583(责任编辑) 65290516(出版部)
65290558 65290559(发行部)

网 址 www. courtpress. com

E - mail courtpress@sohu. com

印 刷 北京人卫印刷厂

经 销 新华书店

开 本 890×1240 毫米 A5

字 数 506 千字

印 张 18.75

版 次 2004 年 7 月第 1 版 2004 年 7 月第 1 次印刷

书 号 ISBN 7-80161-815-7/D·815

定 价 38.00 元

版权所有 侵权必究

(如有缺页、倒装, 请与出版社联系调换)

序 言

近年来,我始终关注被誉为学者型、专家型法官的河南省南阳市中级人民法院的法官何志的法学研究工作,发现他不断有新著问世,在民商法理论界和司法实务界引起了很好的反响,这令我欣慰。他的新著《婚姻法判解研究与适用》出版之际,再次邀请我为其作序,我欣然应允。

婚姻是家庭的基础,家庭是社会的细胞。作为调整婚姻家庭关系的基本法律的《婚姻法》,涉及男女老幼、千家万户的切身利益。国家始终重视婚姻家庭的立法,现行《婚姻法》是1950年制定,1980年修订,2001年又进行了修正。《婚姻法》的及时修正和完善,对建立和维护平等、和睦、文明的婚姻家庭关系,维护社会安定,促进社会的物质文明和精神文明建设起到了极为重要的作用。然而,关于婚姻家庭方面的法学理论和实务研究还不够深入,精品佳作屈指可数。因此,对《婚姻法》的深入学习和研究,如何强调都不为过。我希望有更多的人去研究婚姻家庭法,研究涉及婚姻家庭法的理论和实践的疑难问题,出更多的精品,出更多的佳作,形成百家争鸣、百花齐放的良好局面,以推动婚姻家庭法的研究工作,巩固家庭关系,维护亲属利益,促进国家和民族的发展。

本书作者何志同志在这方面作出了可喜的努力。他以2001年修正后的《婚姻法》为根据,紧扣《最高人民法院关于适用婚姻法若干问题的解释》(一)和(二),吸收婚姻家庭法理论研究

2 婚姻法判解研究与适用

的精华，结合审判实践和现实生活，博采众长，撰写了《婚姻法判解研究与适用》这部著作，讨论了婚姻法总论、结婚、家庭关系、离婚、救助措施与法律责任等问题，将婚姻法理论与现实生活紧密结合起来，以专题的形式，从案例入手，采判解研究的方法，做到以案说法，以法释案，系统、全面地阐述了婚姻家庭和亲属制度。同时，对现实生活和司法实践中的新问题、新情况如生育权、配偶权、离婚时夫妻财产的分割与债务清偿、离婚损害赔偿制度等进行了有益地探索，并对《婚姻法》的完善提出了富有价值的见解。因此，书中的议论不再是空洞的理论，书中的案例就是发生在你身边的案例。以这样的形式讨论婚姻家庭法，给人以耳目一新的感觉。

婚姻、家庭、亲属中的问题，总是千姿百态、千奇百怪的，这是现实的社会生活使然。抓住这些问题，进行法理研究，提出司法对策，无疑是一个好的做法。当然，本书对婚姻家庭法理论研究和实务问题的探讨，仍有值得商榷的地方，但瑕不掩瑜，仍不失为一本好书。相信本书的出版，对学习和适用《婚姻法》，将起到积极的作用。

何志身处审判工作第一线，八小时之内忙审判，八小时之外忙写作，已经发表了100余篇法学论文，出版11部法学专著，确实难能可贵。我也为这种锲而不舍的精神所感动，为他取得的丰富硕果所感动。我衷心祝愿他在民商法领域取得更好佳绩。

是为序。

中国婚姻法研究会副会长

中国人民大学法学院教授、博士生导师 杨立新

2004年5月16日

目 录

第一编 婚姻法总论

第一章 婚姻法概说	(3)
第一节 婚姻、家庭、婚姻法	(3)
一、问题的提出	(3)
二、婚姻的意义及种类	(5)
三、家庭的意义及职能	(8)
四、婚姻法的意义及种类	(10)
五、对前述案例的评析	(12)
第二节 婚姻法的特点和调整对象	(13)
一、问题的提出	(13)
二、婚姻法的特点	(15)
三、婚姻法的调整对象	(17)
四、对案例一、案例二的评析	(19)
第三节 婚姻法的渊源及演变	(20)
一、问题的提出	(20)
二、婚姻法的渊源	(25)
三、《婚姻法》的制定和修正的主要内容	(27)
四、对前述案例的评析	(32)
第二章 婚姻法的基本原则	(34)

2 婚姻法判解研究与适用

第一节 婚姻自由原则	(34)
一、问题的提出	(34)
二、婚姻自由原则的具体内容	(36)
三、违反婚姻自由原则的情形及处理原则	(38)
四、对案例一、案例二的评析	(42)
第二节 一夫一妻制原则	(43)
一、问题的提出	(43)
二、一夫一妻制	(47)
三、违反一夫一妻制的情形之一 重婚及其法律后果	(48)
四、违反一夫一妻制的情形之二 有配偶者与他人同居及法律后果	(49)
五、对案例一、案例二的评析	(51)
第三节 男女平等原则	(53)
一、问题的提出	(53)
二、《婚姻法》对男女平等原则的规定	(55)
三、对前述案例的评析	(56)
第四节 保护妇女、儿童和老人的合法权益原则	(56)
一、问题的提出	(56)
二、保护妇女合法权益	(60)
三、保护儿童合法权益	(62)
四、保护老年人合法权益	(63)
五、禁止家庭暴力	(64)
六、禁止家庭成员间的虐待和遗弃	(68)
七、对案例一、案例二的评析	(69)
第五节 计划生育原则	(70)
一、问题的提出	(70)
二、计划生育的意义及基本要求	(73)
三、违反计划生育的法律责任	(75)
四、对前述案例的评析	(77)
第六节 夫妻忠实、家庭成员互助原则	(78)

一、问题的提出	(78)
二、夫妻忠实原则	(79)
三、家庭成员互助原则	(81)
四、对前述案例的评析	(81)

第二编 结 婚

第一章 结婚概说	(85)
第一节 结婚制度	(85)
一、问题的提出	(85)
二、结婚的意义及法律特征	(87)
三、结婚的要件	(88)
四、结婚制度的变革	(91)
五、对案例一、案例二的评析	(93)
第二节 恋爱、婚约与非婚同居	(95)
一、问题的提出	(95)
二、恋爱、婚约	(96)
三、我国法律对婚约的态度	(98)
四、恋爱、婚约期间非婚同居的处理	(100)
五、对案例一、案例二的评析	(100)
第二章 婚检	(102)
一、问题的提出	(102)
二、婚检——法律法规是否冲突	(108)
三、婚检确有必要	(110)
四、应当明确婚检范围	(111)
五、对案例一、案例二、案例三的评析	(111)
第三章 结婚的条件	(115)
第一节 结婚的必备条件	(115)
一、问题的提出	(115)

4 婚姻法判解研究与适用

二、结婚必须男女双方完全自愿	(116)
三、结婚必须达到法定婚龄	(117)
四、结婚必须符合一夫一妻制原则	(118)
五、前述对案例的评析	(119)
第二节 结婚的禁止条件	(120)
一、问题的提出	(120)
二、直系血亲和三代以内的旁系血亲不得结婚	(123)
三、拟制血亲、姻亲之间不得结婚	(124)
四、患有医学上认为不应当结婚的疾病者不得结婚	(125)
五、对案例一、案例二的评析	(127)
第三节 结婚的形式要件	(128)
一、问题的提出	(128)
二、结婚形式要件的种类及我国《婚姻法》的态度	(129)
三、《婚姻登记条例》与《婚姻登记管理条例》的变化	(129)
四、结婚登记的机关和程序	(131)
五、结婚登记的效力	(133)
六、补办结婚登记的效力	(133)
七、没有补办结婚登记的效力	(135)
八、婚姻登记中具体问题的处理	(136)
九、对前述案例的评析	(138)
第四章 违法婚姻	(139)
第一节 无效婚姻	(139)
一、问题的提出	(139)
二、婚姻无效的法定情形	(143)
三、无效婚姻制度的阻却事由	(145)
四、婚姻无效的法律后果	(147)
五、无效婚姻请求权的主体及应当注意的问题	(149)
六、无效婚姻的处理程序	(152)
七、对案例一、案例二、案例三的评析	(155)

第二节 可撤销婚姻	(157)
一、问题的提出	(157)
二、可撤销婚姻的法定情形	(158)
三、无效婚姻与可撤销婚姻的联系与区别	(160)
四、可撤销婚姻的撤销权主体	(162)
五、可撤销婚姻的撤销权行使方式	(162)
六、可撤销婚姻撤销权的行使期限	(163)
七、对案例一、案例二的评析	(163)
第五章 结婚实务问题研究	(166)
第一节 论事实婚姻	(166)
一、问题的提出	(166)
二、事实婚姻的意义及构成要件	(167)
三、我国《婚姻法》对事实婚姻的态度	(169)
四、事实婚姻的处理	(171)
五、对前述案例的评析	(172)
第二节 论同居	(173)
一、问题的提出	(173)
二、同居及其构成要件	(175)
三、同居的情形	(176)
四、同居纠纷的处理	(178)
五、对案例一、案例二的评析	(180)
第三节 老年人再婚	(183)
一、问题的提出	(183)
二、老年人再婚受法律保护	(186)
三、老年人再婚应当注意的问题	(187)
四、对前述案例的评析	(188)

第三编 家庭关系

第一章 夫妻关系	(193)
----------	-------

6 婚姻法判解研究与适用

第一节 夫妻人身关系	(193)
一、问题的提出	(193)
二、夫妻的姓名权	(196)
三、夫妻的人身自由权	(198)
四、计划生育是夫妻的权利和义务	(199)
五、对案例一、案例二的评析	(202)
第二节 夫妻法定财产制	(204)
一、问题的提出	(204)
二、夫妻财产制的具体类型	(208)
三、夫妻共同财产	(210)
四、夫妻个人财产	(213)
五、夫妻共同财产终止的情形及法律后果	(215)
六、对案例一、案例二、案例三的评析	(217)
第三节 夫妻约定财产制	(220)
一、问题的提出	(220)
二、我国夫妻约定财产制的历史沿革	(221)
三、夫妻财产约定制的种类	(223)
四、夫妻财产约定的条件和范围	(225)
五、夫妻财产约定的法律效力	(227)
六、对案例一、案例二的评析	(228)
第四节 夫妻扶养义务	(230)
一、问题的提出	(230)
二、扶养概说	(232)
三、夫妻扶养义务	(237)
四、对前述案例的评析	(238)
第五节 夫妻继承权	(239)
一、问题的提出	(239)
二、遗嘱继承、遗赠、遗嘱扶养协议	(242)
三、法定继承	(248)
四、继承的程序	(252)

五、适用夫妻继承权应当注意的问题	(255)
六、对前述案例的评析	(256)
第二章 亲子关系	(258)
第一节 父母子女的权利义务	(258)
一、问题的提出	(258)
二、父母对子女的法定义务及对案例一的评析	(263)
三、子女对父母的法定赡养扶助义务及对案例二的评析	(269)
四、赡养扶助常见问题的处理	(272)
五、父母子女间的继承权	(276)
第二节 婚生子女	(277)
一、问题的提出	(277)
二、婚生子女的推定	(279)
三、婚生子女的否认	(280)
四、对前述案例的评析	(281)
第三节 非婚生子女	(281)
一、问题的提出	(281)
二、非婚生子女生父的确认	(283)
三、非婚生子女的法律地位	(285)
四、对前述案例的评析	(285)
第四节 继子女	(286)
一、问题的提出	(286)
二、继父母子女关系的种类	(287)
三、继父母子女的法律地位	(287)
四、解除继父母子女关系应注意的问题	(288)
五、对前述案例的评析	(289)
第五节 收养制度	(289)
一、问题的提出	(289)
二、收养的意义及法律特征	(291)
三、收养的条件	(292)

8 婚姻法判解研究与适用

四、收养的法律效力	(295)
五、收养行为的无效	(297)
六、收养关系的解除	(298)
七、对前述案例的评析	(301)
第三章 祖孙关系和兄弟姐妹关系	(302)
第一节 祖孙关系	(302)
一、问题的提出	(302)
二、祖父母、外祖父母抚养孙子女、外孙子女的条件	(303)
三、孙子女、外孙子女对祖父母、外祖父母赡养的条件	(304)
四、祖孙之间的继承权	(305)
五、对前述案例的评析	(305)
第二节 兄弟姐妹关系	(306)
一、问题的提出	(306)
二、兄弟姐妹之间扶养的条件	(307)
三、兄弟姐妹扶养应当注意的问题	(308)
四、对前述案例的评析	(309)
第四章 家庭关系疑难实务问题研究	(310)
第一节 论配偶权	(310)
一、问题的提出	(310)
二、配偶权的意义及法律特征	(312)
三、我国配偶权的现状	(313)
四、配偶权的内容	(315)
五、配偶权的法律保护	(320)
六、对前述案例的评析	(323)
第二节 论生育权	(324)
一、问题的提出	(324)
二、生育权的法律定位	(327)
三、生育权行使的主体	(330)

四、生育权的内容	(331)
五、侵害生育权的法律责任	(332)
六、对案例一、案例二的评析	(335)
第三节 论日常家事代理权	(336)
一、问题的提出	(336)
二、日常家事代理权的法律性质	(337)
三、日常家事代理权的行使	(339)
四、日常家事代理权行使的法律后果	(341)
五、对前述案例的评析	(341)

第四编 离 婚

第一章 离婚概说	(345)
一、问题的提出	(345)
二、离婚的意义及法律特征	(348)
三、离婚的分类	(349)
四、离婚与婚姻无效和可撤销婚姻的区别	(350)
五、离婚请求权的行使及其例外	(351)
六、处理离婚纠纷的指导思想	(353)
七、对前述案例的评析	(354)
第二章 离婚形式	(356)
第一节 登记离婚	(356)
一、问题的提出	(356)
二、登记离婚的条件	(357)
三、离婚登记的机关和程序	(358)
四、登记离婚常见问题的处理	(359)
五、对案例一、案例二的评析	(364)
第二节 诉讼离婚	(365)
一、问题的提出	(365)
二、离婚的调解	(367)

三、离婚的法定理由——感情确已破裂	(368)
四、离婚的法定情形	(370)
五、对案例一、案例二的评析	(373)
第三章 离婚后的子女抚养与探视	(375)
第一节 离婚后的子女抚养	(375)
一、问题的提出	(375)
二、离婚后的父母子女关系	(379)
三、离婚后子女抚养的确定	(381)
四、离婚后子女抚养的变更	(384)
五、离婚后子女抚养费的负担和变更	(384)
六、对案例一、案例二的评析	(387)
第二节 论探望权	(388)
一、问题的提出	(388)
二、探望权的意义及法律特征	(391)
三、探望权的主体及内容	(394)
四、探望权的行使与强制执行	(396)
五、探望权的中止和恢复	(397)
六、对案例一、案例二的评析	(400)
第四章 夫妻共同财产的分割	(402)
第一节 夫妻共同财产的分割范围和原则	(402)
一、问题的提出	(402)
二、夫妻共同财产的分割范围	(408)
三、夫妻共同财产的分割原则	(409)
四、对前述案例的评析	(410)
第二节 夫妻共同财产的分割方式	(412)
一、问题的提出	(412)
二、夫妻共同财产的协议分割	(416)
三、夫妻共同财产的判决分割	(421)

四、对前述案例的评析	(424)
第三节 夫妻共同财产分割疑难研究	(425)
一、问题的提出	(425)
二、投资性财产的分割及对案例一的评析	(431)
三、有限责任公司出资额的分割及对案例二的评析	(433)
四、合伙企业中夫妻共同财产的分割	(442)
五、独资企业财产的分割	(446)
第四节 离婚时的房屋问题研究	(453)
一、问题的提出	(453)
二、婚前一方承租,婚后夫妻共同购买房屋权属的确定	(454)
三、夫妻关系存续期间购买的房屋价值及归属的处理原则	(458)
四、尚未取得或尚未完全取得所有权的房屋的处理原则	(462)
五、婚前、婚后购房接受父母赠与的处理	(464)
六、对前述案例的评析	(466)
第五章 夫妻债务的清偿	(469)
一、问题的提出	(469)
二、夫妻共同债务、夫妻个人债务的区分及清偿	(473)
三、婚前个人债务的处理原则及应注意的问题	(475)
四、婚姻关系存续期间一方所欠债务的处理原则及应 注意的问题	(478)
五、婚姻关系的解除与夫妻连带清偿责任及应注意的问题	(481)
六、夫妻一方死亡后的连带清偿责任及应注意的问题	(488)
七、对案例一、案例二、案例三的评析	(491)
第六章 离婚时的家务补偿与经济帮助	(494)
一、问题的提出	(494)
二、离婚时的家务补偿	(496)
三、离婚时的经济帮助	(497)
四、对前述案例的评析	(499)

第五编 救助措施与法律责任

第一章 救助措施与法律责任	(503)
一、问题的提出	(503)
二、婚姻家庭违法行为中的司法救助机关	(508)
三、婚姻家庭纠纷中的民事诉讼救助	(509)
四、婚姻家庭违法行为中的刑事诉讼救助	(519)
五、实施家庭暴力或虐待家庭成员行为的救助措施	(526)
六、遗弃家庭成员行为的救助措施	(527)
七、婚姻家庭中犯罪行为的刑事责任	(528)
八、妨碍离婚财产分割行为的法律责任	(531)
九、婚姻家庭纠纷中判决或裁定的强制执行	(532)
十、对案例一、案例二、案例三的评析	(533)

第二章 离婚损害赔偿制度	(539)
一、问题的提出	(539)
二、离婚损害赔偿制度的意义与功能	(543)
三、离婚损害赔偿的法律性质和构成要件	(545)
四、离婚损害赔偿请求权的行使	(546)
五、离婚损害赔偿的责任主体和赔偿范围	(547)
六、登记离婚后的损害赔偿	(549)
七、离婚损害赔偿制度的完善	(550)
八、对案例一、案例二的评析	(552)

附录:

中华人民共和国婚姻法

(2001年4月28日)

最高人民法院

关于适用《中华人民共和国婚姻法》若干问题的
解释(一)