

离婚法律问题 指南

陈露 · 编著

NEW!
升级版

- 哪种离婚途径最适合
- 协议离婚的程序
- 诉讼离婚准备及程序
- 军人离婚 出国人员离婚
- 如何撤销婚姻登记
- 如何应对无效婚姻
- 如何确定夫妻间财产的归属
- 如何查清财产
- 财产分割方案的确定
- 确定子女归谁抚养的方法
- 如何确定子女的抚养费
- 离婚损害赔偿
- “事实婚姻”离婚和解除同居关系

离婚法律问题 指南

陈露·编著



法律出版社
LAW PRESS · CHINA

图书在版编目(CIP)数据

离婚法律问题指南/陈露编著. —2版. —北京:法律出版社, 2009. 6

(新版法律帮帮)

ISBN 978 - 7 - 5036 - 9643 - 5

I. 离… II. 陈… III. 离婚法—基本知识—中国 IV. D923.9

中国版本图书馆 CIP 数据核字(2009)第 088394 号

©法律出版社·中国

责任编辑/李天一

装帧设计/乔智炜

出版/法律出版社

编辑统筹/市场研发部

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/吕亚莉

开本/850×1168 毫米 1/32

印张/5 字数/112 千

版本/2009 年 6 月第 1 版

印次/2009 年 6 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

销售热线/010-63939792/9779

网址/www.lawpress.com.cn

咨询电话/010-63939796

中国法律图书有限公司/北京市丰台区莲花池西里 7 号(100073)

全国各地中法图分、子公司电话:

第一法律书店/010-63939781/9782 西安分公司/029-85388843 重庆公司/023-65382816/2908

上海公司/021-62071010/1636 北京分公司/010-62534456 深圳公司/0755-83072995

书号:ISBN 978 - 7 - 5036 - 9643 - 5

定价:12.00 元

(如有缺页或倒装,中国法律图书有限公司负责退换)

人生旅途，法伴您行

“帮帮”在手，能走捷径

人生旅途上，小到衣食住行，大到经商办企业，法律其实和每个人的生活息息相关，平静有序的生活背后，少不了法律的规范和救济。然而，人们往往只有在生活中遇到麻烦、遇到困惑，比如：人身伤害、财产损失、家庭变故、劳动纠纷、创业障碍……这时，人们才会发现——原来法律离自己如此之近。在这些困难面前，等和靠绝非良药，只有及时拿起法律的武器，主动捍卫自己的合法权益，才可能获得法律的帮助，为生活排忧解难。

在法律的世界里——世界上最遥远的距离不是生和死，而是有人受到了伤害却不知道这个利益是受法律保护的；不是不知道这个利益受法律保护，而是不知道靠什么法律来保护；不是不知道靠什么法律来保护，而是不知道如何运用这些法律来保护！

人们对法律的陌生，使得人们在寻求法律帮助的道路上举步维艰！怎样才能突破障碍？有没有捷径可循？为此，我们选取了一批生活中常见的法律问题，邀请既有法律知识又有实际经验的法律工作者为作者，从当事人的角度出发，精心编写了“法律帮帮”丛书。

本丛书具有如下特点：

1. 按问题门类分册，使读者能够根据自己的具体问题“对号入座”，按照“面对问题 解决问题”的模式展开，保证其实用性。

2. 并非高高在上地空谈理论，也不做对现实不足的空头批判和理想状态的个人设想，而是贴近实际，选取读者最需要的“是什么”、“用什么”、“怎么办”……

3. 以最新颁布的法律法规作为解决问题的工具，力求全面收录

相关法律依据信息;选取有时代特色、有代表性的案例供读者参考。

4. 不但讲解法律实体知识,也非常重视处理问题的程序途径和方法技巧;使用流程图、公式、表格等形式方便阅读。

“法律帮帮”力争真正成为读者解决问题、排除困难、办理事务的好帮手。

我们的宣言是:

学法律,用法律;

讲操作,讲依据;

更通俗,更实际;

有图表,有案例;

重程序,重证据;

帮帮为您护权利!



一旦离婚,您在法律关系和情感方面将回复孤单,您的另一半、父母、子女都将因此而受到影响,您的财产、债务等一切都将发生翻天覆地的变化,您可能还要经历旷日持久的离婚历程……

最为关键的是,一旦离婚,很多东西都将失去而不可弥补:感情、亲情、默契、温暖、共同的小习惯……

如果您正在考虑离婚的问题,请翻开此书,了解一下离婚需要处理的种种事项、离婚的程序等问题,希望这本小书能够减轻您的烦忧。

前言 您是否真的要离婚

婚姻是人生幸福的港湾,但就像平静温暖的海面有时也会掀起惊涛骇浪,有心从书架上翻开这本书来阅读的您,也许就正在因为遭遇围城的困境而烦恼。但首先请您千万保持冷静与自信,并请您花上一天的时间来好好看看这本书,了解离婚需要面临和处理的实际问题以及为离婚所需要付出的代价。一句话,我们不是简单地劝您离或者不离,而是希望帮助您作出理智的决定并且找到摆脱困境的正确途径。

离婚的理由有千千万万,离婚的情形有万万千,在最终作出决定之前,请您首先在下面这张表格填写一下自己的理由,梳理思路后作出决断:

离婚理由对比表

	离婚的理由	反对的理由
1		
2		
3		
4		
5		
6		

填写的理由可以很具体,比如:他(她)不尊敬我的父母、他(她)经常殴打辱骂我、他(她)的某些习惯让我实在不能忍受、他(她)的收入太低……

请不要着急,花上几天时间来填写这张表格。确定没有其他理由之后再仔细看看这些理由,哪些问题是能够通过沟通和克服解决的,哪些问题是无法解决的。在思量这些问题的同时,请您开始阅读这本书,了解离婚需要面临和处理的实际问题以及如何解决这些问题。当您对这些问题都已非常清楚的时候,再作出审慎的决定。

目录

1 关于离婚这件事	1
1 1 离婚后需要面对的 10 个问题	
身份变化/1 他(她)的爸爸不再是您的爸爸/1 您不能再继承对方的财产/1 财产分割/1 处理借款/2 子女抚养/3 给对方的帮助/3 需要变动的其他关系/4 要求赔偿/4 您自由了(再婚的自由、交往的自由)/4	
1 2 离婚需要付出的 6 种代价	5
离婚费用/5 声誉代价/5 时间代价/5 败诉代价/5 精力代价/5 亲情代价/6	
1 3 如何选择离婚的途径	6
哪种途径最适合您/6 协议离婚与诉讼离婚的比较/8	
>表 1-1:家庭财产估算表/2	
>表 1-2:家庭债权债务估算表/3	
>表 1-3:不同情况离婚途径一览表/6	
>表 1-4:协议离婚与诉讼离婚的比较/8	
2 协议离婚	9
2 1 协议离婚的条件	9
2 2 办理机关	9

根据户口簿判断/9 向亲友、邻居、同事、街道办事处人员询问/10

通过互联网查询/10

方法:户口地址的确定方法/10

2 | 3 协议离婚的程序 11

提示:如果对方有“恶劣行径”,别忘了及时索赔/12

2 | 4 如何签订《离婚协议书》 13

提示:《离婚协议书》不能附条件/13

提示:公证后的《离婚协议书》可以强制执行/13

2 | 5 应交纳的费用 15

2 | 6 《离婚证》的法律效力 15

2 | 7 拿到《离婚证》后反悔该怎么办 15

对离婚这一决定反悔,不能向法院起诉/15 对财产分割问题反悔,可以向法院起诉/16 如果因《离婚协议书》没有约定的事项反悔,可以向法院起诉/16 如果因对方隐藏、转移、变卖、毁损夫妻共同财产等事项反悔,可以向法院起诉/16

2 | 8 对方不履行《离婚协议书》的应对方法 17

►图2-1:离婚登记全程/12

►表2-1:《离婚协议书》(范本)/14

3 | 诉讼离婚 18

3 | 1 起诉前的准备 18

判断自己能否起诉——是否符合起诉的条件/18 应该向哪个法院起诉/19 法院判决准予离婚的n种理由/21 委托专业人员或是他人帮忙/24 搜寻证据、妥善保管个人财产/26 起草《民事起诉状》/27 起草《财产保全申请书》/29

提示:先提出离婚不会吃亏/18

提示:当事人同意不是法定离婚条件/24

提示:委托诉讼代理人后,当事人仍应出庭/24

提示:不当申请财产保全,需要赔偿对方损失/29

3 | 2 起诉、调解和审理 31

向法院递交相关文件/31 法院受理案件/32 预交诉讼费/32 等待

对方提出答辩/32 人民法院先行调解/33 举证、申请法院收集证

据并交换证据/33 开庭审理/39 宣判/39 送达判决书/40

提示:在判决发生法律效力前不要另行结婚/40

提示:拒绝签收不导致离婚判决不生效/40

3 | 3 如果您是被告 41

3 | 4 釜底抽薪——反诉 42

3 | 5 关于简易程序 43

提示:使用简易程序提高《离婚协议书》执行效力/44

3 | 6 不到庭也可以判决离婚——缺席判决 44

3 | 7 不服判决怎么办——上诉、申诉 44

提示:发生法律效力的调解书也可以申请再审/48

3 | 8 对方不履行判决书或调解书——申请法院强制执行 48

提示:请及时申请执行/49

提示:行使探望权的执行方法/50

提示:常见的诉讼风险有哪些方面/53

疑问解答

问题1:法院判决不准离婚或调解和好,还能否再起诉? /50

问题2:判决之后是否可以再起诉? /50

问题3:宣判之前是否可以反悔? /51

问题4:撤诉后是否可以再反悔? /51

问题5:人民法院审理离婚案件需要多长时间? /52

问题6:需要交纳多少诉讼费? /52

►表3-1:我国法院情况介绍/19

►表3-2:离婚案件特别管辖情况一览表/20

►表3-3:《分居协议》(范本)/22

►表3-4:《授权委托书》(范本)/25

►表3-5:《民事起诉状》(范本)/27

►表3-6:《财产保全申请书》(范本)/30

►表3-7:《调查取证申请书》(范本)/36

►表3-8:《民事答辩状》(范本)/41

►表3-9:《民事上诉状》(范本)/46

4 特殊情况下的离婚 54

4|1 军人离婚 54

双方为现役军人的/54 一方为现役军人,非军人一方要求离婚的/54

一方为现役军人,军人一方要求离婚的/55

提示:可以行使离婚否决权的军人/55

4|2 中国公民与外国人离婚 55

协议离婚/55 诉讼离婚/56

4|3 涉港、澳、台婚姻 56

协议离婚/56 诉讼离婚/57

4|4 华侨离婚 57

协议离婚/57 诉讼离婚/57

提示:华侨在我国驻外使领馆登记结婚的离婚方法/58

4|5 出国人员离婚 58

4|6 外国法院作出的离婚判决 59

外国法院的离婚判决书须经我国法院承认而生效/59 如何申请承

认外国法院离婚判决/59 受理法院的确定/60 审查外国法院离婚判决的标准/60 申请承认外国法院离婚判决需要交纳的费用/60 委托代办/61 申请承认外国法院离婚判决与国内离婚诉讼的关系/61 申请被撤回或驳回,可以另行向人民法院起诉离婚/61

4 | 7 “事实婚姻”离婚和解除同居关系 61

法院的受理方法/61 “事实婚姻”离婚/62 解除同居关系/62

4 | 8 撤销婚姻登记 63

向婚姻登记机关撤销婚姻登记/63 向人民法院请求撤销婚姻/64

4 | 9 不用“离”的“婚”——无效婚姻 64

哪些情况导致婚姻无效/64 宣告婚姻无效的申请方法/64 哪些人和组织可以向法院申请宣告婚姻无效/65 宣告婚姻无效案件的审理方法/65 结婚证书的收缴/66

提示:宣告婚姻无效案件不得撤诉/66

4 | 10 因宣告死亡而解除的婚姻关系 66

5 财产分割 67

5 | 1 如何确定夫妻间财产的归属 67

法律规定的个人财产/68 法律规定的夫妻共同财产/68 夫妻共同约定财产归谁所有/68

提示:“夫妻约定”优于“法律规定”/69

5 | 2 哪些财产不需要分割 76

法定的夫妻个人财产/76 约定的夫妻一方个人所有财产/78 例外:夫妻一方要求补偿的权利/78

5 | 3 哪些财产需要分割 79

法定夫妻共同财产/80 共同财产的分割原则/85 共同财产的分割

方法与考虑因素/86

5 | 4 如何清查财产 88

自力更生——家产大起底/88 法律服务机构介入/94 求助法院——有准备之战/94

5 | 5 财产分割方案的确定 95

有约定的个人财产/95 有约定的共同所有财产及无约定的财产/95
对生活困难方的经济帮助义务/96

5 | 6 债务处理 98

哪些债务需要双方共同负担/98 哪些债务不需要双方共同负担/99

疑问解答 100

问题 1: 存折上的姓名, 是否影响对夫妻共同财产的认定? /100

问题 2: 离婚时, 对于私房如何处理? /101

问题 3: 离婚时对夫妻原共同居住的公房应如何处理? /102

问题 4: 夫妻两地分居分别使用、管理的婚后财产离婚时如何分割? /103

问题 5: 离婚时公司股权如何分割? /103

问题 6: 离婚时合伙经营的财产应如何分割? /105

问题 7: 离婚时个人独资企业如何分割? /105

问题 8: 离婚时夫妻共同经营的当年无收益的养殖、种植业如何处理? /106

问题 9: 离婚时, 一方尚未取得经济利益的知识产权收益如何归属? /106

问题 10: 离婚时, 一方非法隐藏、转移、变卖、毁损夫妻共同财产或伪造债务, 另一方该怎么办? /107

问题 11: 婚姻关系存续期间, 一方以个人名义对外所负债务就是个人债务吗? /108

►表 5-1:《婚前财产协议》(范本)/72

►表 5-2:现有财产总表/89

►表 5-3:日常收支表/91

►表 5-4:有争议财产清单/94

6 子女抚养 109

6|1 父母子女关系的确定 109

6|2 确定子女归谁抚养的一般原则 111

6|3 抚养权的变更 114

6|4 如何确定子女的抚养费 116

抚养费负担数额的一般原则/118 确定抚养费数额的一般标

准/118 抚养费给付的时间/119 抚养费给付的方式/119 确定抚

养费时如何认定对方的收入/120

6|5 抚养费的变更 120

6|6 探视权 122

探视权的内容/122 爷爷奶奶(姥爷姥姥)的探视权/124 不履行协

助实现探视权的法律责任/124

疑问解答 125

问题 1:在离婚后出生的原协商流产的孩子,其抚养费如何处理? /125

问题 2:人工授精孩子的抚养费问题/126

问题 3:擅自收养子女的抚养费问题/127

问题 4:超生子女的抚养费问题/127

问题 5:未婚先孕的私生子的抚养费如何处理? /128

问题 6:闹离婚,但是还没有离婚的情况下,孩子的抚养费应如何负

担? /129

问题 7:能否以改姓为由拒付抚养费? /130

问题8: 离婚后将孩子送养他人, 需经双方同意吗? /130

问题9: 父母离异, 孩子考上大学费用如何承担? /131

问题10: 写下了“永不探视”甚至“断绝父母子女关系”的协议, 还有探视权吗? /132

►表6-1: 父母子女关系情况一览表/110

►表6-2: 子女抚养归属情况一览表/112

►表6-3: 变更抚养权的几种情况/114

►表6-4: 对子女抚养问题的几种错误态度与法律责任/116

►表6-5: 变更抚养费的几种情况/121

7 离婚损害赔偿 134

7|1 提出离婚损害赔偿的依据 134

可以提出离婚损害赔偿的情形/134 只有无过错方才有权提出赔偿请求/135 提起损害赔偿的前提是离婚事实的发生/135 提出赔偿请求的时间/135 注意留存证据/136

7|2 婚姻损害赔偿的赔偿项目 136

人身损害赔偿/137 财产损失费/137 精神损害赔偿/138

疑问解答 139

问题1: 对家庭暴力的受害者有哪些救助措施? /139

问题2: 如果妻子在起诉离婚时没有追究丈夫的损害赔偿, 在其他时间可以再次提起索赔诉讼吗? /139

问题3: 如果丈夫提起了离婚诉讼, 妻子没有及时就丈夫的过错行为提出损害赔偿请求, 法院判决离婚后, 妻子还能再次提起索赔诉讼吗? /140

附录: 各地民政部门的网址、联系方式

图表目录

▶图 2-1: 离婚登记全程	12
▶表 1-1: 家庭财产估算表	2
▶表 1-2: 家庭债权债务估算表	3
▶表 1-3: 不同情况离婚途径一览表	6
▶表 1-4: 协议离婚与诉讼离婚的比较	8
▶表 2-1:《离婚协议书》(范本)	14
▶表 3-1: 我国法院情况介绍	19
▶表 3-2: 离婚案件特别管辖情况一览表	20
▶表 3-3:《分居协议》(范本)	22
▶表 3-4:《授权委托书》(范本)	25
▶表 3-5:《民事起诉状》(范本)	27
▶表 3-6:《财产保全申请书》(范本)	30
▶表 3-7:《调查取证申请书》(范本)	36
▶表 3-8:《民事答辩状》(范本)	41
▶表 3-9:《民事上诉状》(范本)	46
▶表 5-1:《婚前财产协议》(范本)	72
▶表 5-2: 现有财产总表	89
▶表 5-3: 日常收支表	91
▶表 5-4: 有争议财产清单	94
▶表 6-1: 父母子女关系情况一览表	110
▶表 6-2: 子女抚养归属情况一览表	112
▶表 6-3: 变更抚养权的几种情况	114
▶表 6-4: 对子女抚养问题的几种错误态度与法律责任	116
▶表 6-5: 变更抚养费的几种情况	121

1 | 1 离婚后需要面对的10个问题

1. 身份变化

离婚之后，他（她）不再是您的夫（妻），您不能再称他（她）为“我们家那口子”，周围的亲戚、邻居和同事会把你们两个人“分清”，您将不能代他（她）收信和报纸、不能替他（她）代领工资、不能……

在您与他（她）的婚姻过程中，人们自然地将二人视为一个整体，您可以代表他（她），他（她）也可以代表您。离婚之后，这个“整体”就不复存在了。

2. 他（她）的爸爸不再是您的爸爸

婚姻解体以后，由于结婚而形成的亲属关系，也就是姻亲关系也因此而解除。举个例子，他（她）的爸爸在法律上不再是您的爸爸，他（她）的其他各种亲戚都不再是你的亲戚，你们之间不再有法律上的关系。

3. 您不能再继承对方的财产

离婚之前，夫妻双方有权继承对方的财产，离婚之后，您不再有这种资格。

4. 财产分割

财产分割是离婚过程中非常重要的一个问题，我们后面会有专门的一章来讲，这里只提两点最基本的：

第一，您所占有和控制的财产将肯定减少；

第二，在绝大多数的离婚事件中，财产分割都是一件令人头痛的事情，您既要冷静，也要宽怀。