

中國婦女在法律上之地位

附補篇

趙鳳喈 著
鮑家麟 編

趙鳳喈著

中國婦女在法律上之地位

附補篇

稻鄉出版社

中國婦女在法律上之地位 附補篇

作 者 趙 鳳 喈

編 者 鮑 家 麟

發行人 彭 永 強

封面設計 孫 秋 桂

出 版 稻鄉出版社

台北縣板橋市漢生東路 53 巷 37 號

電話：二五六六八四四、二五七五〇七六

傳真：二五六四六九〇

郵撥帳號：一二〇四〇四八～一

登記證：局版台業字第四一四九號

排 版 永捷電腦排版有限公司

印 刷 正陽彩色印刷有限公司

定 價 新台幣 140 元

初 版 中華民國 82 年 5 月

I S B N 957-9405-71-9

破損本或缺頁本請寄回本社更換 版權所有 翻印必究 650002

婦女史叢書編輯前言

中國過去三千年來的歷史幾乎都是以男人爲主的歷史，史書記載中雖有少數叱吒風雲的或節烈犧牲的女性，但絕大多數都是沉默無聞湮沒不彰的。所以三千年來治史都只治了一半。

最近幾年國內外學界對中國婦女史興趣日增，逐漸體會到中國另一半的歷史也很重要。稻鄉出版社在提倡婦女史和台灣史研究方面開風氣之先，現在決定編輯婦女史叢書，爲有興趣的讀者服務，希望讀者多多愛護指教。

鮑家麟謹識於亞利桑那大學

重印前言

編者曾於三十年前，獲美國哈佛燕京學社補助，搜集中國婦女史資料，以爲教授婦女史新課之準備。趙鳳喈之《中國婦女在法律上之地位》（民國十六年印行），條理明晰，資料豐富，多有發前人所未發之處，極有價值。後來又找到趙鳳喈在《清華大學社會科學》一卷四期（民國二十六年）所發表之《中國婦女在法律上之地位補篇》，遂將兩者一併請台北市食貨出版社付梓，正篇翻印，補篇排印。問世後頗受歡迎，行銷世界各地。國內一大學之中國婦女研究課程並曾列爲必讀書之一。

近年是書已告絕版，而世界各地的婦女研究已蔚爲風氣，中國婦女史的研究也方興未艾。中華民國的民法雖在趙鳳喈的《補篇》出版後屢有修正，但趙鳳喈此書在歷史的研究上仍是不可缺的，當今學者引用此書者頗衆，確有重印

之價值。特商請稻鄉出版社爲讀者服務，再度付梓，並爲提倡婦女史研究略盡棉力。

鮑家麟 謹識於亞利桑那大學

敘言

現在社會問題中，首要者爲勞工問題，次當爲婦女問題。環顧中國，勞工問題，已步歐西之後塵，澎湃湧起。社會上大多數人，亦加以注意；而國家亦略謀處置之方。至婦女問題，雖不如勞工問題之嚴重；但一般學者亦知加以研究和討論。予以習法之故，每病中國法律，關於婦女方面者，頗與近代社會之思想和環境，不相適合；輒欲加以論究而未果，『衣食於奔走』有以累之也。去歲十月，重來都門，見母校——北京大學——社會研究科目中，列有本題，——中國婦女在法律上之地位（過去與現在）——遂欣然參加研究，蓋企償宿願也。

惟本題係由中華教育文化基金董事會社會調查部，在北大所設社會研究獎金論文，其目的既在調查中國社會上以往及現在之情況，故研究時亦多注重此點。兼之關於本題以往之材料，除自唐代以後，有成文法典可稽外，餘多散見於各項典籍之中，搜集又頗費時日。因此本書之內容，多偏重於法制史方面；而於近世列國之

立法例，殊欠比較之研究。閱本書者，可以之作討論婦女問題之參考，而不必以之當婦女問題之討論也。

此外個人研究本題時，先受雪艇王先生之指導，繼又就正於輔馨黃先生，及孟和陶先生特爲附誌於此，以表謝忱。又本稿編成之後，多承同學樊弘先生代爲訂正，并深感謝。

一九二七年七月趙鳳喈敘於北京大學東齋

凡例

一、本書所徵引之事例，間有涉及唐虞夏商之世者。此種史料，僅占小部。雖無關乎本書之大體，唯古史渺茫，難盡憑信。今姑引之，以待吾國研究史學者之評斷焉。

一、本書中所稱唐律、宋律、明律、清律（有時連稱唐宋明清律），係指唐律疏議、宋刑統、明律集解附例、大清律例而言。至元代法律，有元刑法志及元典章二者，故於引用元律時，通常標明元刑法志或元典章，而罕稱元律。

一、本書研究之範圍，包括過去及現在之事實。僅就每一問題，詳究其起訖；惟第四章因特別情形，分編稍異。

一、中國民法法典，尚未頒布，所有草案，亦在修訂之中，故關於現時婦女在民法上之問題，只得就現行律（參看第一章註八）及大理院之判例與解釋例，而引論之。

一、本書中所論列之事實或制度，多於正文中或旁註內，注明該事實或制度之出處。至旁註之例，尚有係解釋正文或補充正文者。

目錄

緒論	一
----	---

第一章 在室女之地位	五
------------	---

(一) 出生時之待遇	五
------------	---

(二) 成人之笄禮	七
-----------	---

(三) 長幼之名分	八
-----------	---

(四) 禁止典雇	一〇
----------	----

(五) 在室女與繼承	一一
------------	----

(A) 宗祧繼承	一一
----------	----

(B) 財產繼承	一二
----------	----

(六) 姑姊妹與家財	一四
------------	----

(七) 在室女坐罪之問題	一五
--------------	----

(八) 在室女與家族喪服之關係	一八
-----------------	----

附論養女	二〇
------	----

(一) 乞養之原因與目的	二〇
--------------	----

(二) 乞養之限制	二一
-----------	----

(三) 乞養之方式	二二
-----------	----

(四) 養女在養家之地位	二三
--------------	----

(五) 養女歸宗	二四
----------	----

第二章 已嫁婦之地位	二五
------------	----

第一節 妻	二六
-------	----

(一) 婚姻	二六
--------	----

(A) 定婚	二七
--------	----

(1) 定婚之意義與要件	二七
--------------	----

(2) 定婚後男女之關係	二八
--------------	----

(3) 退婚及聘財之返還.....三〇

(B) 成婚.....三二

(1) 婚姻之要件.....三三

(2) 婚姻之儀式.....四七

(3) 夫婦關係之成立.....四九

(C) 離婚.....五一

(1) 離婚之種類與原因.....五一

(2) 離婚與別居.....五九

(3) 離婚後夫婦間之撫養費.....六〇

(4) 離婚後子女之監護與給養.....六一

(二) 夫婦間之關係.....六一

(A) 夫婦在刑法上之關係.....六二

(B) 夫婦在民法上之關係.....六四

(1) 夫婦有扶養一方之義務·····	六四
(2) 夫婦互有請求同居之權利·····	六四
(3) 夫婦得互為監護人並互有代理之權·····	六五
(C) 夫婦在訴訟法上之關係·····	六五
(1) 刑事訴訟條例·····	六六
(2) 民事訴訟條例·····	六八
(三) 妻與夫家及本生家之關係·····	六九
(A) 妻與夫家之關係·····	七〇
(B) 妻對本身家之關係·····	七三
(1) 權利方面·····	七三
(2) 義務方面·····	七四
(四) 妻之財產權·····	七五
(五) 妻之行爲能力與侵權行爲·····	七七

(A)妻之行爲能力·····七七

(B)妻之侵權行爲·····七七

(六)婦人再嫁與貞操問題·····七八

第二節 妾·····八〇

(一)妾之性質·····八〇

(二)妾腰之分·····八一

(A)來源之不同·····八一

(B)身分之不同·····八二

(三)納妾之目的與限制·····八三

(A)納妾之目的·····八三

(B)納妾之限制·····八四

(四)納妾與婚姻要件·····八六

(A)實質上之要件·····八六

(B)形式上之要件·····	八八
----------------	----

(五)妾與夫及其親屬之關係·····	八八
--------------------	----

(A)妾與夫之關係·····	八九
----------------	----

(B)妾與妻之關係·····	九一
----------------	----

(C)妾與家長親屬間之關係·····	九二
--------------------	----

(六)妾之行爲能力·····	九四
----------------	----

附論童養媳·····	九五
------------	----

第三章 爲人母之地位·····	九七
-----------------	----

(一)母·····	九七
-----------	----

(A)母對於子女之權力與責任·····	九八
---------------------	----

(1)教養懲戒之權·····	九八
----------------	----

(2)主婚權·····	九八
-------------	----

(3)管理財產權·····	九九
---------------	----

(4) 限定居所權.....	九九
----------------	----

(5) 受扶養之權利.....	九九
-----------------	----

(B) 立嗣權與處分財產權.....	一〇〇
--------------------	-----

(C) 母與子女之喪服關係.....	一〇二
--------------------	-----

(二) 繼母 慈母 養母.....	一〇三
-------------------	-----

(三) 嫡母 庶母 生母.....	一〇四
-------------------	-----

(四) 所後母(嗣母) 本生母.....	一〇六
----------------------	-----

(五) 出母 嫁母 從繼母嫁 乳母.....	一〇七
------------------------	-----

(六) 親母與嫡繼慈養母在刑法上之責任.....	一〇八
--------------------------	-----

第四章 女子與公民權..... 一一一

(一) 君主時代女子之公民權.....	一一一
---------------------	-----

(A) 皇太后攝政.....	一一一
----------------	-----

(1) 皇帝年幼.....	一一三
---------------	-----

(2) 帝疾不能視事·····	一三
-----------------	----

(3) 先帝卒崩或有遺詔·····	一四
-------------------	----

(R) 封爵·····	一四
-------------	----

(1) 封爵之起源·····	一四
----------------	----

(2) 封爵之稱號·····	一五
----------------	----

(3) 封爵之限制·····	一六
----------------	----

(C) 旌表·····	一八
-------------	----

(1) 旌表之意義與變遷·····	一八
-------------------	----

(2) 旌表與封爵之異同·····	二〇
-------------------	----

(二) 民國時代女子之公民權·····	二〇
---------------------	----

(A) 女子與自由權·····	二〇
-----------------	----

(B) 女子與政治權·····	二二
-----------------	----

(C) 女子與其他之公權·····	二三
-------------------	----