

婚姻

三重门

谭芳律师以案支招

全新修订版

谭芳

编著

Legal Relationship
in Marriage



中国法制出版社
CHINA LEGAL PUBLISHING HOUSE

从法官到律师，
变换的角色中，
承载的是
二十载一以贯之的法律情怀。
从解感到支招，
冰冷的法条中，
诠释的是
迷茫中苦苦追寻的幸福真谛。



婚姻

三重门

张其成讲读

张其成讲读



张其成讲读



婚姻

三重门

谭芳律师以案支招

(全新修订版)

谭芳◎编著



中国法制出版社
CHINA LEGAL PUBLISHING HOUSE

图书在版编目 (CIP) 数据

婚姻三重门：谭芳律师以案支招：全新修订版/谭芳编著.
—3 版. —北京：中国法制出版社，2018. 7
ISBN 978 - 7 - 5093 - 8580 - 7

I. ①婚… II. ①谭… III. ①婚姻法 - 案例 - 中国
IV. ①D923. 905

中国版本图书馆 CIP 数据核字 (2018) 第 089228 号

策划编辑 陈兴 责任编辑 韩璐玮 (hanluwei666@163.com) 封面设计 蒋怡

婚姻三重门——谭芳律师以案支招 (全新修订版)

HUNYIN SANCHONGMEN——TANFANG LÜSHI YIAN ZHIZHAO (QUANXIN XIUDINGBAN)

编著/谭芳

经销/新华书店

印刷/三河市国英印务有限公司

开本/710 毫米×1000 毫米 16 开

版次/2018 年 7 月第 3 版

印张/17.75 字数/255 千

2018 年 7 月第 1 次印刷

中国法制出版社出版

书号 ISBN 978 - 7 - 5093 - 8580 - 7

定价：49.00 元

北京西单横二条 2 号 邮政编码 100031

传真：66031119

网址：<http://www.zgfzs.com>

编辑部电话：66070084

市场营销部电话：66033393

邮购部电话：66033288

(如有印装质量问题，请与本社印务部联系调换。电话：010 - 66032926)

第二版序言

爱情 VS 婚姻法

因为爱情 不会轻易悲伤 所以一切都是幸福的模样
因为爱情 怎么会有沧桑 所以我们还是年轻的模样

——小柯《因为爱情》

在年轻的时候，如果你爱上了一个人，请你，请你一定要温柔地对待他。

不管你们相爱的时间有多长或多短，若你们能始终温柔地相待，那么，所有的时刻都将是一种无瑕的美丽。

若不得不分离，也要好好地说不，也要在心里存着感谢，感谢他给了你一份记忆。

长大了以后，你才会知道，在蓦然回首的刹那，没有怨恨的青春才会了无遗憾，如山冈上那轮静静的满月。

——席慕容《无怨的青春》

曾有人问我，作为一名从事婚姻家庭专业的资深律师，处理过那么多失败的婚姻，你还相信爱情吗？我说，当然相信。如果不相信爱情，何以对生活充满热爱？何以感受到人生的美好和快乐？

曾有人问我，作为一名从事过多年法官审判和律师执业的法律人，感受过法律在某些时候的苍白和无奈，你还信仰法律吗？我说，当然信仰。如果不信仰法律，何以对事业充满激情？何以感受到职业的尊荣和价值？

半年前的一个午后，接到中国法制出版社编辑冯老师的电话，告知四年前出版的《婚姻三重门——律师以案支招》这本书，深受读者好评，现已销售告罄，盛邀再版。



那个午后阳光明媚，窗外鲜花盛开。我却在电话里惶恐不安，厚爱我的那些读者们，是否因为爱情即将凋零？是否因为婚姻充满烦恼？而我的这本书，是否如同一根稻草？或者可以如同一米阳光？

面对我的迟疑，冯老师说，谭律师，还记得那些读者来信吗？那些赞赏和褒奖，那些鼓励和感激，难道不是最好的答案吗？

思绪，让我回到这四年间，一封封陌生的读者来信在某些日子里不期而至。

有人来信说，谭律师，我的情况和你书中某个案例极为相似，我们一直争执不休，你在书中通俗易懂的解答让我们找到了合理的解决方案，如今我与前妻虽已离婚，但仍是朋友，我们非常感谢你！

有人来信说，我和男友同居多年，本来想做不婚一族，看您书里那么多同居引发的纠纷，最终因不受法律保护而束手无策，我们赶紧结婚了，现在很幸福，谢谢您！

有人发来邮件说，谭律师，我就是你书里说的那种因为不甘心所以死活不离婚的女人，是您给了我勇气和自信，现在我一个人过得也很好……

这些故事，一次又一次地让我感动，它们让我觉得人生变得更有价值。让我觉得，相信爱情、信仰法律，是一件多么值得庆幸和荣耀的事情。

于是，在五月的芬芳里，我欣然答应了冯老师美丽的邀约。

考虑到最近几年婚姻纠纷中出现了许多新问题，以及一些新法规的颁布实施，我决定对原稿进行一些修订。

修订过程中，恰遇《婚姻法司法解释三》，于2011年8月13日正式施行。其重点对结婚登记程序瑕疵的救济手段、亲子关系诉讼中当事人拒绝的法律后果、夫妻一方个人财产婚后收益的认定、父母为子女结婚购房的认定、离婚案件中一方婚前贷款购房的处理、附协议离婚条件的财产分割协议效力的认定等热点问题作出了权威解释。

根据上述热点和疑难问题，我再次对书稿进行修订，增添了一些新类型案例，对个别与新解释有冲突的案例及解答进行了修改，并对其主要条文通过案例或答疑的方式进行了较为详细的解读，以期帮助读者们正确理解它的精神实质。

《婚姻法司法解释三》的出台恰逢《婚姻法》修订十周年，事实上，没有哪部法律能够像婚姻法那样引起整个社会的关注，也没有哪个司法解释从

征求意见到施行时都能如此吸引大家的参与和热议。有人感叹,《婚姻法司法解释三》矫正了畸形的择偶观,拯救了纯洁的爱情。

然而,它真的能够拯救爱情吗?我认为,无论是婚姻法还是婚姻法的有关司法解释,调整的只是因婚姻而产生的身份关系和财产关系,它不是一部百科全书,解决不了婚姻中将要遇到的所有问题,更拯救不了那些不堪一击的爱情。也许那仅仅只是一本字典,不要赋予它太多的使命。

诚然,您手里翻阅的这本再版的书稿,更是如此。

我们只是希望,它能继续为存有法律疑问的读者提供一份参考,能继续为婚姻家庭法律知识的宣传和普及再尽一份绵薄之力。

在原版编辑和再版修订的过程中,中国法制出版社的冯雨春、陈兴编辑,给予了热情的鼓励和大力的支持;一些法学界的老师、法官和律师朋友,给予了悉心的指导和无私的帮助,在此表示诚挚的感谢。

还要感谢我的同事方洁、高泽、吴佳男、吴彦、施莉珏等律师,翻阅了我们承办的近千册卷宗,只为筛选出这些经典的案例;还有我的助理律师王志远和朱雄一,反复校对、添加法条和附表。没有你们的辛勤付出,就没有这本书稿的顺利完成。

最后要感谢每一位读者,是您的信任让我们有机会一同分享,我们在多年执业过程中对爱情的感悟和对法律的探索。

篇幅所限,还有一些法律问题未能全部展现。

水平有限,定有一些疏漏和缺陷,敬请批评指正。

谭芳

2012年3月于上海

目 录



第一篇 恋爱同居篇

引 言 / 3

第一章 同居关系的解除及同居财产的处理

- case 1. 试婚女人的迷惘——试婚的同居关系解除及财产纠纷 / 5
- 问题 1: 试婚是事实婚姻吗? 法律保护试婚吗?
- 问题 2: 本案中要求解除同居关系, 法院为何不予受理?
- case 2. 家外有家的教训——有配偶者与人同居关系的解除及房产纠纷 / 8
- 问题 3: 有配偶者与人同居如何解除同居关系?
- 问题 4: 同居期间所得财产如何分割?

第二章 恋爱期间赠与财产的处理

- case 3. 反悔的婚约——恋爱期间的财物赠与纠纷 / 12
- 问题 5: 男女之间关于结婚的约定有没有法律效力?
- 问题 6: 悔婚之后, 给付的彩礼能否要求返还?
- 问题 7: 婚前为了结婚而赠送给对方的财物能否要求返还?
- 问题 8: 如果没有结婚, 所有婚前受赠的财物都应当返还吗?
- case 4. 准儿媳的委屈——婚房装修款的返还纠纷 / 15
- 问题 9: 准儿媳装修婚房, 婆婆为什么构成不当得利?
- 问题 10: 准儿媳支付的装修款是无条件赠与吗?



第三章 恋爱分手的赔偿或补偿问题

case 5. 蹊跷的借据——青春损失费纠纷 / 21

问题 11: 我国的法律承认“青春损失费”吗?

问题 12: 同居中受到的损害能否得到补偿?

问题 13: 同居时, 女方作为弱势一方应当如何自我保护?

第四章 同居中的人身损害问题

case 6. 无辜的宫外孕——婚外同居中的人身损害赔偿纠纷 / 25

问题 14: 非婚性行为导致的身体损害, 是否可以主张赔偿?

case 7. 甜蜜的承诺——同居怀孕流产中的约定赔偿纠纷 / 27

问题 15: 对于同居怀孕流产, 事前的赔偿承诺有效吗?

问题 16: 婚外性行为导致的严重人身损害, 如何主张赔偿权利?



第二篇 走进围城篇

引言 / 33

第一章 夫妻之间的忠实义务问题

case 8. 婚姻的意外险——忠实协议中的违约金纠纷 / 35

问题 17: 违反忠实协议的举证责任如何分配?

问题 18: 司法实践中对忠实协议的法律效力如何认定?

问题 19: 夫妻之间的忠实义务是法律义务还是道德义务?

第二章 夫妻之间的相互扶养义务

case 9. 患难中的真情考验——重病时夫妻扶养义务纠纷 / 39

问题 20: 扶养义务是指什么? 它仅仅是道德义务吗?

问题 21: 在什么条件下可以主张配偶承担扶养义务?

问题 22: 离婚了是否就免除了夫妻间的扶养义务?

第三章 夫妻之间的婚内借款问题

case 10. 伤感情的借贷——夫妻之间的婚内借款纠纷 / 44

问题 23: 夫妻之间的婚内借款协议有效吗?

问题 24: 夫妻之间的借款协议在离婚时如何处理?

问题 25: 如何理解《婚姻法司法解释三》对夫妻间借款的规定?

第四章 夫妻财产约定问题

case 11. 未雨绸缪的 AA 制——夫妻婚前财产协议纠纷 / 48

问题 26: 一方的婚前财产何时能转为夫妻共同财产?

问题 27: 夫妻财产如何约定才能认定有效?

问题 28: 夫妻财产约定无效有什么法律后果?

问题 29: 夫妻之间的赠与房产, 可以在过户前反悔吗?

第五章 家事代理权

case 12. 不算数的买卖——夫妻一方处分共同财产行为的效力认定 / 55

case 13. 反悔的卖房——夫妻一方擅自出卖房屋纠纷 / 56

问题 30: 夫妻对财产的平等处理权是指什么?



问题 31：什么是家事代理权？

问题 32：夫妻一方滥用日常家事代理权有什么法律后果？

问题 33：夫妻一方擅自出卖共有房屋，另一方能否主张追回该房屋？

第三篇 走出围城篇

引言 / 63

第一章 无效婚姻的问题

case 14. 重婚的新郎官——有配偶者与他人登记的婚姻效力 / 65

问题 34：什么是无效婚姻？无效婚姻如何处理？

问题 35：什么是重婚行为？什么程度构成重婚罪？

case 15. 嫁给表哥做新娘——三代以内旁系血亲的婚姻效力 / 67

问题 36：哪些亲属关系禁止结婚？

case 16. 丈夫竟有精神病——婚前患病且婚后未治愈的婚姻效力 / 68

问题 37：医学上认为不应当结婚的疾病有哪些？

case 17. 增改婚龄的丈夫——不到法定婚龄登记结婚的效力 / 69

问题 38：不到婚龄的婚姻一定无效吗？

问题 39：谁有权申请宣告婚姻无效？

问题 40：无效婚姻和离婚的法律后果有什么不同？

第二章 结婚登记有瑕疵的处理

case 18. 我到底和谁结的婚——使用假身份证登记的婚姻如何处理？ / 73

问题 41：使用假身份证登记，法律上的丈夫究竟是谁？

- case 19. 亿万富翁的继承风波——他人代办的结婚登记如何处理？ / 74
- 问题 42: 婚姻登记中的瑕疵存在哪些常见情形?
- 问题 43: 对于有瑕疵的婚姻登记行为应当如何处理?

第三章 协议离婚问题

- case 20. 外地夫妻的离婚困惑——异地离婚的有关程序规定 / 79
- 问题 44: 均在异地生活的夫妻, 一定要回原籍办理离婚吗?
- case 21. 离婚协议引发的连环诉讼——无权处分的离婚协议效力认定 / 81
- 问题 45: 处分他人财产的离婚协议书是否无效?
- case 22. 产生歧义的离婚协议——约定不明的财产分割问题 / 84
- 问题 46: 约定不明的离婚协议书, 效力如何认定?
- 问题 47: 离婚协议中没有涉及的财产, 如何主张分割?
- case 23. 看不明白的几份离婚协议——多份离婚协议的效力认定 / 86
- 问题 48: 存有多份离婚协议如何认定其效力?
- 问题 49: 附协议离婚条件的财产分割协议可以反悔吗?

第四章 特殊人群的离婚问题

- case 24. 无望的等待——植物人的离婚纠纷 / 94
- 问题 50: 配偶成了植物人, 我能不能提出离婚呢?
- case 25. 失踪的丈夫——配偶下落不明的离婚纠纷 / 96
- 问题 51: 配偶人间蒸发, 怎样才能够解除自己的婚姻关系?
- 问题 52: 无民事行为能力的人, 是否可以作为原告提起离婚诉讼?

- case 26. 分居八年的军婚——军人的离婚程序 / 99
- case 27. 如同枷锁的军婚——军婚配偶的离婚自由权 / 99
- 问题 53: 配偶是现役军人, 离婚是不是一定要经过他的同意?
- 问题 54: 和军人离婚需要办理什么特殊的手续吗?
- 问题 55: 军人的诉讼离婚, 法院如何管辖?
- case 28. 高墙内的破碎婚姻——服刑人员的离婚程序 / 102
- 问题 56: 怎样向服刑人员提起离婚诉讼?
- case 29. 变性人的尴尬——变性后的离婚问题 / 103
- 问题 57: 与配偶的婚姻在变性之前有效吗?
- case 30. 配偶竟是变性人——与变性人的离婚问题 / 105
- 问题 58: 变性人应当如何离婚?

第五章 诉讼离婚的理由问题

- case 31. 强扭的瓜不甜——夫妻感情破裂的认定标准 / 107
- 问题 59: 法院判决准予离婚的标准是什么?
- 问题 60: 判断夫妻感情破裂的标准是什么?
- 问题 61: 妻子擅自中止妊娠, 是否侵犯了丈夫的生育权?
- case 32. 危险的婚姻——六个月内再次离婚的理由 / 111
- 问题 62: 第一次起诉离婚后, 可以反悔再起诉吗?
- 问题 63: 不满六个月能否再次起诉离婚?

第六章 离婚时的证据收集

- case 33. 偷拍的隐私——跟踪偷拍的证据效力 / 116
- 问题 64: 发现对方不忠, 能不能用偷拍、跟踪、请私人侦探的方法取证?
- case 34. 巧合的捉奸——家中拍照的证据效力 / 118
- 问题 65: 案例 34 中, 女方取得类似证据为什么能得到法院的认可呢?
- case 35. 未经发觉的录音——录音资料的证据效力 / 120
- 问题 66: 案例 35 中, 对于偷偷录音的行为, 法院为什么能够支持呢?

问题 67：如何判断收集的证据是否有效？

第七章 损害赔偿

case 36. 无辜的受害者——离婚损害赔偿中的无过错方的认定问题 / 124

问题 68：在哪些情况下离婚时可以提出损害赔偿？

问题 69：离婚损害赔偿中是否适用过错抵消原则？

case 37. 迷惑的奸情——对婚外性行为一方要求赔偿问题 / 126

case 38. 重婚的打击——重婚者的配偶主张赔偿问题 / 126

case 39. 小三的较量——有配偶者与他人同居，其配偶要求赔偿纠纷的 / 127

问题 70：我可以向第三者要求赔偿吗？

问题 71：如何认定“有配偶者与他人同居”的情形？

问题 72：夫妻双方均有过错，提出损害赔偿如何处理？

case 40. 家暴的惩罚——家庭暴力的受害方要求赔偿问题 / 128

问题 73：家庭暴力的认定标准如何确定？

case 41. 遗弃的报应——被虐待、遗弃家庭成员的索赔问题 / 130

问题 74：离婚损害赔偿中如何认定无过错方？

问题 75：在婚姻关系存续期间，当事人不起诉离婚而单独提起损害赔偿请求的，能否获得支持？

问题 76：离婚中的损害赔偿应如何提起？



第四篇 子女抚养篇

引言 / 137

第一章 争取抚养权问题

- case 42. 藏匿的女儿——利用居住和抚养现状争取抚养权 / 139
- case 43. 女儿保卫战——争取抚养权的优势证据 / 140
- 问题 77: 父母离婚了, 未成年子女谁来抚养?
- 问题 78: 如何争取子女的抚养权?
- 问题 79: 如果双方都不愿抚养未成年子女怎么办?
- 问题 80: 离婚后, 非直接抚养人有否义务抚养孩子?
- 问题 81: 抚养权是否可以变更?
- case 44. 抚养权的妥协——抚养权与事实抚养的问题 / 145
- 问题 82: 抚养权与实际抚养情况不符, 是否有效?

第二章 抚育费的确定及给付方式

- case 45. 高薪就得支付高额抚育费? ——抚育费的确定标准 / 148
- 问题 83: 抚育费的数额是否严格按照收入的 20% ~ 30% 来确定?
- case 46. 一次性的抚育费——抚育费的给付方式 / 149
- 问题 84: 子女抚育费是否应由双方平均承担?
- case 47. 抚育费 = 一槌子买卖? ——抚育费的增加问题 / 151
- 问题 85: 子女抚育费判决后能否变更?
- 问题 86: 抚育费有哪些给付方式?
- 问题 87: 一次性给付抚育费是否恰当? 之后是否可以要求追加?

问题 88：要求追加抚养费为何不获支持？

case 48. 十八岁的自立——大学学费的主张问题 / 154

问题 89：在离婚协议中如何对子女抚育问题进行约定？

问题 90：父母未离婚，子女是否可以要求支付抚养费？

第三章 亲子关系和探视权问题

case 49. 羞答答的申请——拒绝亲子鉴定可以推定非亲生吗？ / 157

问题 91：亲子鉴定的申请，法院一定会接受吗？

问题 92：非婚生子女生父拒作亲子鉴定，法院如何处理？

case 50. 艰难的相聚——如何行使探视权？ / 159

case 51. 遥远的母爱——异地父母如何行使孩子的探视权？ / 160

问题 93：离婚如何行使探视权？

问题 94：离婚后未直接抚养孩子一方的探视权如何能够得以保障？

case 52. 用女儿惩罚我？——抚养权及探视权的执行问题 / 161

问题 95：在哪些情形下可以中止不直接抚养子女一方的探视权的行使？

问题 96：不让看孩子，我可以不付抚育费吗？

问题 97：孩子不想见我怎么办？

第四章 子女的姓名权

case 53. 改随继父姓的孩子——一方擅自更改孩子姓氏的处理 / 165

case 54. 父亲的异议——孩子改随母姓的处理 / 166

问题 98：谁享有子女的姓名权？

问题 99：夫妻离异后，单方是否可以更改孩子的姓名？



- case 55. 孩子的姓名孩子能做主吗？——未成年子女自行改名的处理 / 168
- case 56. 我的名字我做主——离婚后孩子改名侵犯了父亲的监护权吗？ / 168
- 问题 100: 未成年人是否可以决定自己的姓名？

第五章 继子女的抚养问题

- case 57. 继子的遭遇——离婚后继父母是否有义务抚养继子女？ / 171
- case 58. 养育之恩大于天——生父和继父的抚养权之争问题 / 172
- case 59. 养母与生母的推诿——继子女的抚养义务问题 / 173
- 问题 101: 继父母与继子女之间是什么关系？
- 问题 102: 继父母与继子女的亲生母或父离婚后，继父母与继子女间的关系当然解除吗？
- 问题 103: 离婚后，继父母是否有义务抚养未成年的继子女？



第五篇 财产分割篇

引言 / 179

第一章 个人财产的认定

- case 60. 明明白白我的爱——财产约定的效力认定 / 181
- 问题 104: 离婚时，夫妻财产如何分割？
- 问题 105: 法定共有财产有哪些？
- 问题 106: 法定分别所有财产有哪些？
- case 61. 荣誉不分享——奖牌和奖金的财产性质认定 / 184
- 问题 107: 夫妻一方在婚姻存续期间的所得奖牌奖金等如何分割？