



反对家庭暴力理论与实践丛书
中国法学会《反对针对妇女的家庭暴力对策研究与干预》项目



家庭暴力防治法 基础性建构研究

JIATING BAOLI FANGZHIFA
JICHUXING JIANGOU YANJIU

陈明侠 夏吟兰 李明舜 薛宁兰 主编

中国社会科学出版社



力理论与实践丛书

中国法学会《反家暴妇女的家庭暴力对策研究与干预》项目



家庭暴力防治法 基础性建构研究

JIATING BAOLI FANGZHIFA
JICHUXING JIANGOU YANJIU

陈明侠 夏吟兰 李明舜 薛宁兰 主编

中国社会科学出版社

图书在版编目 (CIP) 数据

家庭暴力防治法基础性建构研究 / 陈明侠等主编.
北京: 中国社会科学出版社, 2005.8
ISBN 7-5004-5187-3

I. 家… II. 陈… III. 家庭问题 - 暴力 - 防治 -
立法 - 研究 - 世界 IV. D914.04

中国版本图书馆 CIP 数据核字 (2005) 第 088097 号

出版策划 任 明
特约编辑 罗 文
责任校对 林福国
封面设计 王 华
技术编辑 张汉林

出版发行 **中国社会科学出版社**

社 址 北京鼓楼西大街甲 158 号 邮 编 100720

电 话 010-84029450 (邮购)

网 址 <http://www.csspw.cn>

经 销 新华书店

印 刷 北京奥隆印刷厂

装 订 三河鑫鑫装订厂

版 次 2005 年 8 月第 1 版

印 次 2005 年 8 月第 1 次印刷

开 本 850 × 1168 毫米 1/32

印 张 15.5

插 页 2

字 数 401 千字

定 价 35.00 元

凡购买中国社会科学出版社图书, 如有质量问题请与本社发行部联系调换
版权所有 侵权必究

丛 书 编 委 会

编委会主任 陈明侠

编委会成员 (按拼音顺序)

卜 卫	蔡一平	崔其祥	冯 媛
黄 列	郭建梅	葛友俐	矫 扬
刘 梦	李洪涛	李明舜	齐小玉
荣维毅	宋美娅	陶勅恒	田小梅
王京霞	王行娟	薛宁兰	夏吟兰
杨 静	赵淑华	张李玺	朱东武

总 序

家庭暴力——特别是针对妇女的家庭暴力问题，已成为当今国际社会的热门话题。目前，世界上已有 40 多个国家和地区颁布了禁止家庭暴力的专门法律，并对家庭暴力理论与干预对策进行了深入广泛的研究。

在我国，自 20 世纪 90 年代初，特别是'95 世妇会以后，家庭暴力问题逐步引起全社会的广泛关注。2001 年 4 月 28 日发布的婚姻法修正案在总则中明确规定“禁止家庭暴力”，并在法律责任一章中规定了相关机构的责任和应对的救济措施。

中国法学会“反对针对妇女的家庭暴力对策研究与干预”项目正是在这样的国际国内背景下应运而生。自 2000 年 6 月至 2002 年初，全国已有十多个省、市、自治区的有关组织和个人参加到反家暴项目和网络中来。在两年多的时间里，该项目从理论到实践，从调查研究、媒体宣传、提高公众认识到反家暴社区综合干预试验，开展了十多个分项目的实证研究。该项目第一阶段将于 2003 年 5 月结束。从 2002 年 8 月开始至 2003 年 5 月，《反对家庭暴力理论与实践》丛书将陆续与大家见面。这十余本系列丛书，就是该项目的研究成果。

中国法学会“反对针对妇女的家庭暴力对策研究与干预”项目，是由京内、外的法学、社会学、妇女学、社工学、医学、哲学、新闻学、心理学的专家、学者和妇女工作者、妇女活动家、律师以及人大和公、检、法、司等实际部门工作者共同参与进行的。该项目的系列研究成果，揭示了家庭暴力——特别是针对妇

女的家庭暴力产生的原因、危害，提出了干预对策建议。这些建议包括政府对策、部门执法、国家立法，包括社区工作和医务、律师、社会团体、群众组织的社会救助等各个方面。这对进一步加强家庭暴力的研究，深入开展消除对妇女的暴力及一切形式的家庭暴力的工作，将是有益处的。

反对家庭暴力，反对针对妇女的家庭暴力是全社会的共同职责。让我们行动起来，为促进男女平等国策的实现，为共同呵护我们美好的生活而努力！

中国法学会常务副会长 余孟孝
2002年6月

前 言

“给妇女一个没有暴力的世界。”这是 1999 年 3 月 8 日联合国妇女发展基金召开的全球电视盛会的口号。针对世界上普遍存在的针对妇女暴力的状况，1999 年 11 月，联合国大会通过决议，将每年的 11 月 25 日定为“国际消除对妇女的暴力日”。决议呼吁各国政府、联合国机构和非政府组织实施《北京宣言》和《行动纲领》，提高公众对针对妇女的暴力问题的认识。对妇女的暴力，是侵犯妇女人权、摧毁妇女的自信心和尊严、阻碍其发展进步的最重要障碍之一。

消除对妇女的暴力，必须行动！时间本身不会产生质的飞跃，在走向 21 世纪的进程中，反对家庭暴力，特别是反对针对妇女的暴力，维护妇女权益仍然任重道远。男女平等是我国基本国策，我国是'95 世妇会《北京宣言》和《行动纲领》的承诺国，我们应该行动！基于上述基本认识，我们——一群来自法学、社会学、妇女学、社工学、医学、哲学、新闻学、心理学等学科的理论研究、教学工作者，以及妇女工作者、妇女活动家、律师、公、检、法、司、人大等执法和立法部门的实际工作者，集结在“反对针对妇女的家庭暴力对策研究与干预”项目之下，于 2000 年 6 月开始，从“家庭暴力问题”入手进行了在中国消除对妇女暴力的理论研究与具体对策措施的探讨。自 2000 年 6 月开始，该项目从事了对我国家庭暴力现状（主要是人们的认识）、司法干预现状的调查和基础理论及立法探讨；开展了媒体宣传、社会性别培训等对策研究，旨在提高公众认识；进行了创

建反家暴城市、农村社区多机构合作试验区的实证研究。在总项目下，设立了反家庭暴力资料中心、反对家庭暴力网站、社会性别培训、针对妇女的家庭暴力行为状况调查研究、家庭暴力司法干预状况调查研究、热线咨询家庭暴力个案研究、反家暴媒体宣传、受暴妇女口述实录、反家暴培训教材、对受暴妇女的法律援助、城市反家暴社区干预、反家暴医疗干预、农村反家暴社区干预以及反家暴国内研讨会、反家暴国际研讨会等十五个分项目。与此同时，在实施项目过程中建立了自愿参加、信息资源共享的京内外反家暴网络。

2000年6月—2003年6月的三年里，所有项目参与者，除总项目办公室有二、三位专职工作人员外，均是志愿者，利用业余时间参与项目的研究及实践活动。该项目已建立了一个资料中心，现拥有各种中、外文图书近二千册，资料、报刊千余种，并定期向网络成员传发国内外信息资料。此外，项目还创建了自己的网站（[www. stopdv. org. cn](http://www.stopdv.org.cn)）。

该项目基础理论研究的三个调查研究分项目工作已经完成，不仅有近七千份问卷的结论提供给大家，而且附有焦点访谈小组分析结果，同时还有北京红枫妇女热线100个个案研究的结论；该项目还将向大家提供一本受暴妇女口述实录专著，受暴妇女将以自己血和泪的叙述告诉大家“家庭暴力”不是私事，是社会公害，家庭暴力是不可容忍的，只有全社会——包括妇女自身行动起来才能将之消除；该项目还将提供给大家一本由北京大学妇女法律研究与服务中心承担的法律援助分项目办理的对受暴妇女进行法律援助，探讨法律干预对策的典型案例分析报告；该项目将会为社会各阶层，包括立法者、警察、律师、社会工作者、医务工作者，也包括受暴者和施暴者等提供一套反家暴培训教材（共十种），以提高公众反家暴意识和能力。最后本项目还会为大家提供总项目研究报告和城市、医疗、农村社区干预试验的报告、家庭暴力防治法基础性建构研究（含家庭暴力防治法项目建议

稿),以及我与项目一起成长等系列报告、培训手册、专著等研究成果。

这些成果是北京近百名科研工作者、教学工作者、妇女工作者、妇女活动家及实际部门干部辛勤研究和实践的结晶,也是向给予项目研究者和工作人员支持的机关、单位、组织;向一切参与我们调查研究小组活动,给予我们支持和帮助的机构、组织、个人;向一直关心我们项目进展的广大公众的汇报。

目前,“反对针对妇女的家庭暴力对策研究与干预”项目第一阶段工作已完成,自2003年8月起,已进入反家暴项目第二阶段,即反对家庭暴力网络阶段。在此阶段将继续通过发展、巩固反对家庭暴力网络,扩大反对家庭暴力舆论宣传和信息交流,深入开展家庭暴力理论研究、完善反家暴综合干预模式的探讨和推广,从而进一步促进人们观念的转变,推动国家和地方反家暴立法的出台,为达到反家暴项目“给妇女一个没有暴力的世界”之愿望而继续努力。今后,我们将陆续出版反家暴项目第一、第二……阶段的系列丛书,我们希望不止二十本。

当然,这么大型的关于反对针对妇女的家庭暴力的研究项目,在我国还是第一次,不可避免会有很多不足之处,具体到每一个成果,肯定也会有很多令人遗憾的地方。因此,我们诚挚地希望得到大家的批评指导!为了创造没有暴力的幸福家园,为了人类的平等和谐发展,让我们每一个男人和女人共同做出努力!

这个项目的进行,这套丛书的出版,凝结了很多人的辛勤劳动。

作为中国法学会研究部的一个大型实证研究项目,我们感到十分荣幸,反家暴项目从立项、开展调查研究,到出成果,都得到了中国法学会领导的支持与指导,得到了法学会各部门的大力支持和帮助,可以说我们的成果也有他们的一份辛苦在其中。在此,我们所有论著作者、项目全体成员对他们表示诚挚的谢意。

“反对针对妇女的家庭暴力对策研究与干预”项目得以立项

和开展，要特别感谢福特基金会、荷兰 Novib、瑞典 SIDA 和挪威奥斯陆大学人权中心对我们的资金支持。感谢张乐伦、高夫蔓、刘晓堤、李文晶、米沙、克拉瑞塔、索菲娅、海欧莎、丽萨、奥托、马蒂斯等各位基金会项目官员的帮助、支持和辛苦工作。同时我们也要感谢英国大使馆文化教育处出资帮助我们进行了反家暴专业培训以及培训者的培训，并资助项目人员赴英参加反家暴研讨会，感谢英国大使馆文化教育处有关负责人葛兰梯及余莉、路海荣等项目官员的支持，感谢香港乐施会出资协助我们召开反家暴国内研讨会及开展有关活动，还要感谢香港乐施会北京办事处负责人王云仙帮助我们做的很多工作。感谢联合国妇女基金对项目开展白丝带活动，以及举办国际研讨会、出版国际论文集的资助和陈澜燕、张红蔓女士的支持。

这套丛书得以出版，我们还得益于中国社会科学出版社及该出版社第四编辑室主任任明先生的支持和帮助。他们充分理解我们项目的公益性质，以最优惠的条件、最高的效率，协助这套丛书的编辑出版，在此我们谨表谢意。

最后，我们要感谢我们每一位反家暴项目成员、反家暴网络的所有成员及论著作者的配偶和家庭成员，是你们的支持和理解，给了我们勇气和力量，鼓励我们去探索、去创建。感谢一切给过我们项目支持和帮助的人们，让我们高举双手，擎起没有暴力的蓝天！

“反对针对妇女的家庭暴力对策研究与干预”项目

《反对家庭暴力理论与实践》丛书编委会

2002 年 6 月

2003 年 8 月修改

2004 年 8 月修改

编者的话

《家庭暴力防治法基础性建构研究》一书是《反对家庭暴力理论与实践》丛书中的一部重要论著。它是在中国法学会《反对针对妇女的家庭暴力对策研究与干预》项目（以下简称反家暴项目）在三年期间进行的问卷调查研究、实证干预模式探讨及公众宣传和公共政策倡导的基础上，又经过项目立法研究小组反复研讨后，书写而成的。该书中的《中华人民共和国家庭暴力防治法》项目建议稿是在 2003 年 3 月向全国十届人大第一次会议及全国政协十届第一次会议提交的项目建议稿的基础上，又作了修改而成的。原建议稿经全国人民代表大会代表，原江苏省妇联主席，现全国妇联书记处书记洪天慧女士组织与会 30 余名人民代表联名向全国十届人大议案委员会正式提交了议案；建议稿并经全国政协委员、河北省妇联主席曹素英女士与部分政协委员联名向全国政协第十届第一次会议提交了建议案。建议稿还提供给了全国妇联参与修改妇女法领导小组办公室，以及正在或即将起草、讨论家庭暴力防治法规的地方省、市级相关部门参考，为推动妇女法修改相关条款，以及推动地方预防和制止家庭暴力立法做出了一份努力。在本书编著的最后阶段，河北省人大通过了《河北省预防和制止家庭暴力条例》，并于 2004 年 9 月 1 日起实施。它是全国第一个正式出台的省级人大通过实施的地方反家暴条例，即反家暴地方法规。

本书的框架大致如下：首先推出了反家暴项目的《家庭暴力防治法》项目建议稿，此稿分为总则、行政措施、司法干预（含保护令、刑事干预、证据）、社会救助、法律责任（含民事责任、行政责任及法官检察官的责任、刑事责任）、附则等六章共七十

三条。

建议稿中明确规定了家庭暴力的概念，提出了比 2001 年 12 月 25 日婚姻法司法解释（一）中较为宽泛，但更准确的定义，将更有利于对家庭暴力受害人的保护和预防制止家庭暴力。本建议稿第一次提出了关于社会救助的法律规定，主要是考虑到：社会主义市场经济的建立和发展，给社会成员带来的一个重要变化，就是由“单位人”向“社会人”的角色转换。在市场经济条件下，国家和单位不可能像从前一样对个人的事务包管一切，因此建立一套行之有效的社会救助系统，加强社区建设，强化社区功能，充分发挥群众性自治组织的作用已势在必行。有关社会救助的规定既体现了预防和制止家庭暴力是全社会的共同责任，也有利于方便群众，切实将问题解决在基层。

建议稿中提出了建立“反对家庭暴力委员会”的建议。主要是因为：预防和制止家庭暴力是全社会的共同责任，也是国家的重要职责。国家应当采取各种措施预防和制止家庭暴力。在国家采取的各种措施中，立法无疑是重要的，但徒法不能自行，为了将有关防治家庭暴力的法律规定落到实处，国家还必须采取组织措施，设立专门的反家庭暴力机构。鉴于家庭暴力是个社会问题，其防治工作同许多部门有关，因此设立“反家庭暴力委员会”负责协调、监督有关部门做好防治家庭暴力工作是十分必要的。

强化对家庭暴力的司法干预是本法的重要核心内容之一，增加保护令和司法矫治处分是其主要措施。保护令作为人民法院签发的制止暴力行为、保护暴力受害人的命令，包括临时保护令和通常保护令；司法矫治处分则是人民法院对具有实施家庭暴力犯罪倾向，尚未构成刑事犯罪的人或者业已实施某种家庭暴力犯罪、情节较轻的人采取的刑事干预措施，包括：心理矫治处分与人格矫治处分、戒毒瘾治疗处分、酒瘾治疗处分、赌瘾治疗处分、性病治疗处分、精神病治疗处分。保护令和司法矫治处分既

是各国反家庭暴力法普遍规定的重要的司法干预措施，也是防治家庭暴力、保护受害人的有效手段。保护令和司法矫治的规定，是一项既借鉴国外的成功经验又符合我国实际情况的创新，它们在预防和制止家庭暴力方面将发挥十分重要的作用。

目前，对家庭暴力的法律干预现状不尽如人意，究其原因，除了法律规定不完善外，证据不足也是很大的障碍。之所以出现这种情况，一方面是当事人证据意识不强，没有充分注意收集证据，但更重要的是现行的民事证据规则在证据的采信、认定方面没有充分考虑家庭暴力案件的特点，因此，本稿建议在证据的采信、证明标准，举证责任合理分担等方面作了新的规定，适当减轻了家庭暴力受害人的举证责任。这些规定既符合家庭暴力案件自身的特点和规律，又充分体现了反家庭暴力法关怀弱者、保障人权的特点，有利于实现真正的司法公正。

从法律分类的角度看，家庭暴力防治法作为人权保障法应当属于“社会法”的范畴。这就决定了家庭暴力防治法在立法时必须充分体现保护弱者、倾斜立法的精神，通过对弱势家庭成员的利益保护来对失衡的利益格局进行重整；同时要突出国家干预，明确对弱势家庭成员的利益进行保护的主体主要是国家以及与该成员有特定联系的公共团体和组织。该建议稿正是从这一特点出发撰写的。当然由于该法的性质，涉及到与民、刑、诉讼各项法律的衔接问题，幸好目前民法典正在起草之中，刑法、诉讼法也正在酝酿修改中，这需要立法机关作出统一考虑，健全完善我国法制。

此外，由于家庭暴力防治法是一个社会法，因而其法律责任的规定必然带有综合性，既有民事方面的，也有行政和刑事方面的。在规定法律责任方面，本稿建议在力求与现有的法律规定相衔接的同时，在保护弱势群体利益方面补充了新的内容，即：(1) 对施暴者的民事责任作了进一步的完善；(2) 对现行刑法中有关家庭暴力方面的犯罪进行了梳理，同时增设了“强制堕胎

罪”、“性侵犯罪”、“致命暴力恫吓罪”、“违反保护令罪”等新的罪名。这些新罪名的规定，不仅强化了对家庭暴力行为的法律制裁，而且对现行刑法也是进一步的完善，使之能够在保障人权、维护社会稳定方面发挥更大的作用。

本书第二部分是项目建议稿的条文释义，作者从立法的背景、立法依据和作用几个方面，采用比较研究方法作了说明和阐述，是对建议稿的重要解释和理论论述。

本书第三、四、五部分是反家暴项目起草撰写家庭暴力防治法的社会现实需求和事实依据。第三部分是针对妇女的家庭暴力法律干预状况调查报告。是本书的一个重要组成部分。在我国，针对家庭暴力问题在立法、司法部门进行问卷调查，这恐怕是首次。报告的数据、分析及对策研究，对起草建议稿有重要的意义。第四部分“中国家庭暴力透视——个人经历和公众态度”一编是建议稿起草的重要社会需求和事实依据的重要篇章，其详细内容刊于本丛书《中国家庭暴力研究》一集中。第五部分“反家暴项目综合干预模式探讨”是家庭暴力防治法，关于立法、司法、社会救助综合干预对策的实证研究。是立法建议稿的重要对策依据。其中包括城市社区家庭暴力干预模式的探索与实践，农村社区反对家庭暴力的模式探索，医疗系统干预家庭暴力模式的探索性实践与思考。

本书最后一部分为读者提供了国际层面、地区层面和各国国家层面，以及我国关于预防和制止家庭暴力的法律、法规和政策文件，与立法者及广大读者分享。希望能为促进我国反家暴立法出台发挥作用。

在起草“家庭暴力防治法”建议稿过程中，我们就已深深感到面临着十分严峻的挑战。挑战来自社会方方面面，更来自我们自身。我们深知这一领域尚有很多问题需要研究和探讨。本书只是以理论与实践相结合为出发点，大胆地先行了一步，希望社会各界提出宝贵意见和指教，为早日在我国出台本土的家庭暴力防

治法，为创造充分尊重人权、性别平等、幸福和谐的家庭与社会而共同努力。

家庭暴力防治法建议稿的起草过程凝聚了反家暴各分项目和网络成员的心血，在大家共同调查研究，实施项目的基础上，首先由司法调查研究项目的全体成员和各分项目的有关负责人一起讨论了《防治法》的最初框架，提供了法案条款和基本概念的最初意见和主要内容；之后由立法研究小组及聘请的有关专家作了具体的法律起草和书稿编写工作；然后进行了多次的反家暴网络内外的专家论证、修改，最终完成了本书中的法稿及释译。所以，该书不仅是承担起草法律框架、条文，书写释义、各编报告和收集整理资料的立法小组和项目研究小组各位专家、学者相关分项目负责人的辛勤工作结晶；而且是反家暴项目所有各分项目成员及京内外网络成员和项目所有参与者的心血和共同努力的成果。在此我们向对本书有过贡献的所有项目成员、项目参与者和网络成员表示衷心的感谢，向所有接受过我们问卷调查、采访，帮助过我们进行调查、采访的辽宁省级、沈阳、大连、鞍山市及阜新市、普兰店市、阜新县、台安县等省市县的公、检、法、司、人大、妇联及相关机构的领导、同仁、朋友们表示真诚的感谢！愿我们团结起来，为推动中国反家暴立法的出台，继续做出努力。

在建议稿的起草，释义的书写、讨论，司法调查报告的评估等过程中，还得到了反家暴网络外许多专家、学者和相关单位领导的支持、指导和帮助。例如北京大学的陈兴良教授，中国人民大学的杨立新、龙翼飞教授，中国政法大学的巫昌祯、李宝岳教授，中国社科院法学研究所的屈学武、徐卉、熊秋红、张明杰教授，原民政部婚姻管理司司长王德意同志等等。在此，对他们表示诚挚的谢意。

本著作书写完成过程中中国法学会领导和研究部协助我们联系地方法学会和公检法司机构，给予很多指导、支持和帮助，在

此谨表谢意。

本书出版得益于美国福特基金会、荷兰乐施会、瑞典国际合作发展署和挪威奥斯陆大学人权研究中心的资助，在此表示衷心的感谢。反家暴项目办公室和资料中心的同仁们在本书完成的整个过程中，提供了诸多方便和帮助，在此亦表示真诚的谢意。

最后，我们还要感谢中国社会科学出版社与其第四编辑室主任任明先生，感谢他和他的同仁们为本书出版所付出的努力。

主编

2004 年底于北京

目 录

总 序	余孟孝 (1)
前 言	《反对家庭暴力理论与实践》丛书编委会 (1)
编者的话	(1)
第一编 中华人民共和国家庭暴力防治法	(1)
第二编 《中华人民共和国家庭暴力防治法》条文释义	(21)
第三编 针对妇女的家庭暴力法律干预状况调查报告 ——针对妇女的家庭暴力法律干预之实证研究	(173)
第一章 概 述	(173)
第二章 针对妇女的家庭暴力法律干预现状	(182)
第三章 针对妇女的家庭暴力法律干预对策	(194)
第四章 《家庭暴力司法调查问卷》数据分析报告	(211)
第五章 附 录	(225)
第四编 中国家庭暴力透视 ——个人经历和公众态度	(235)
第一章 概 述	(235)
第二章 研究发现	(239)
第三章 社会影响和未来干预方向	(248)
第五编 家庭暴力综合干预模式探讨	(252)
第一章 城市社区家庭暴力干预模式的探索与实践	(252)
第二章 中国农村社区反对家庭暴力的模式探索	(263)
第三章 家庭暴力是一个健康问题 ——医疗系统干预家庭暴力模式的探索性 实践与思考	(274)