

于静著

广东人民出版社

家庭法

新论



家庭法新论

于 静 著

广东人民出版社

家庭法新论

于静 著

*

广东人民出版社出版发行

广东省新华书店经销

广东新华印刷厂印刷

(厂址：广州市永福路44号)

850×1168毫米 32开本 12.5印张 250,000字

1998年10月第1版 1998年10月第1次印刷

印数1—5,000册

ISBN 7—218—02865—9/C·81

定价：18.00元

如发现印装质量问题，影响阅读，请与承印厂联系调换。

序

面向 21 世纪，制定一部划时代的《中华人民共和国婚姻家庭法》，掀开中国婚姻家庭法学研究崭新的一页，是我国婚姻家庭法学研究工作者近十年来孜孜以求的共同目标。以此为宗旨的诸多学术著作的竞相出版，使我国婚姻家庭法学研究呈现出前所未有的繁荣景象。于静同志的学术著作《家庭法新论》一书恰逢其时出版问世，不啻为注入我国婚姻家庭法学研究园地的一股清泉，读来令人耳目一新。

《家庭法新论》作为一部全面论述家庭法的学术专著，具有这样四个突出的特点：

第一，论述体例新。该书有别于其他婚姻家庭法学研究学术著作的传统论述体例，采取了全新的论纲，系统阐述了作者对我国家庭立法的迫切性、我国家庭法的基本原则、亲属、结婚法、结婚的效力、婚约及相关法律责任、无效婚姻、离婚法、亲权法、其他家庭成员之间的关系、收养法、监护法、继承法和违反家庭法的法律制裁等各方面问题的理论，思路清晰，富有内在的逻辑性。

第二，引证材料新。该书作者坚持理论联系实际的科学工作作风，不拘泥于陈旧的资料，而是旁征博引，以当代全新的立法资料、社会生活变迁和学术研究最新成果作为其论述的佐证，使全书洋溢着浓厚的时代气息。

第三，学术观点新。该书作者紧密结合我国改革开放给国家政治、经济、文化、科技和社会生活各方面所带来的巨大而深刻

的变化，大胆提出了家庭法改革和家庭法律观念变革的一系列学术观点，其中许多见解是独创性的。作者在家庭法研究方面的理论探索勇气和创新精神，是值得肯定的。

第四，立法建议新。该书作者针对我国家庭法立法现状的种种不足，从我国的国情出发，借鉴国外家庭立法的有益经验，运用其准确的法学理论，提出了完善我国家庭法诸项制度的多项立法建议。这些立法建议具有相当强的可操作性，是切实可行的。

我深信，于静同志的这部《家庭法新论》，能够为我国婚姻家庭法方面的立法工作者、司法审判工作者和教学研究工作者带来新的信息和有益的启发。同时，我亦由衷地期望，于静同志能够不断地将其法学研究成果奉献给社会。

中国人民大学 龙翼飞

1998年7月

目 录

序 龙翼飞 (1)

第一编 总 论

第一章 家庭法概述 (3)

一、概念 (3)

 (一) 我国家庭法立法的迫切性 (3)

 (二) 我国家庭立法的产生、发展 (11)

 (三) 家庭法的概念和调整对象 (17)

 (四) 家庭法的内容和体系 (20)

 (五) 家庭法与相邻法的关系 (21)

 (六) 家庭法的研究方法 (23)

二、当代主要的家庭法律观 (23)

 (一) 马克思主义的家庭法律观 (24)

 (二) 资产阶级思想体系的家庭法律观 (26)

 (三) 宗教的家庭法律观 (30)

三、家庭法立法概况 (33)

 (一) 大陆法系诸国家庭立法 (33)

 (二) 英美法系诸国家庭立法 (34)

 (三) 社会主义法系诸国家庭立法 (35)

 (四) 伊斯兰法系诸国家庭立法 (36)

 (五) 印度法系家庭立法 (37)

(六) 非洲法系诸国家家庭立法	(37)
(七) 我国港澳台地区的家庭立法	(38)
(八) 现代科技发展对家庭立法的影响	(41)
第二章 我国家庭法的基本原则	(47)
一、完善的必要性	(47)
(一) 目前我国家庭关系的现状及问题	(48)
(二) 家庭关系的发展趋势	(50)
二、具体内容	(54)
(一) 保护公民合法的民事权益	(54)
(二) 男女平等与公平自愿	(54)
(三) 权利、义务相一致	(56)
(四) 遵守社会公德	(57)
(五) 保护妇女、儿童和老人的合法权益	(57)
(六) 婚姻自由	(58)
(七) 一夫一妻制	(59)
(八) 计划生育	(60)
(九) 义务、责任法定	(60)
(十) 过错赔偿制	(61)
三、贯彻和实施	(62)
(一) 消除传统观念对实施的影响	(63)
(二) 正确地理解是贯彻的前提	(64)
第三章 亲属	(68)
一、亲属的概念和特征	(68)
(一) 亲属的概念	(69)
(二) 亲属的种类	(69)
(三) 亲属的范围	(72)

(四) 亲属的特征	(74)
二、亲系和亲等	(75)
(一) 亲系	(75)
(二) 亲等	(76)
三、亲属法律关系的发生、终止及其效力	(80)
(一) 亲属关系的发生	(80)
(二) 亲属关系的终止	(81)
(三) 亲属关系的法律效力	(82)

第二编 婚姻制度

第四章 结婚法	(87)
一、结婚法概述	(87)
(一) 结婚的概念、特征	(87)
(二) 结婚制度的历史沿革	(89)
(三) 我国现行的婚姻登记制度	(91)
(四) 结婚登记中应建立、完善的五项制度	(98)
二、结婚的要件	(102)
(一) 结婚要件的划分	(102)
(二) 结婚的必备要件	(103)
(三) 结婚的禁止要件	(108)
第五章 结婚的效力	(117)
一、结婚的效力的概述	(117)
(一) 结婚效力的概念	(117)
(二) 结婚效力的历史沿革	(118)
二、夫妻人身关系	(121)
(一) 夫妻人身关系的概念	(121)

(二) 我国现行的夫妻人身关系的内容·····	(121)
三、夫妻人身关系的立法建议·····	(126)
(一) 身份权及相互忠诚义务·····	(126)
(二) 居住权及同居义务·····	(128)
(三) 互相协助权和帮助义务·····	(130)
(四) 监护的权利和义务·····	(130)
(五) 申请宣告失踪、死亡权·····	(131)
四、夫妻财产关系·····	(131)
(一) 夫妻共同财产制·····	(132)
(二) 个人财产权不受侵犯·····	(137)
(三) 夫妻相互扶养的义务·····	(138)
(四) 夫妻相互继承遗产的权利·····	(138)
五、夫妻关系中的刑事法律问题·····	(139)
(一) 虐待和遗弃·····	(139)
(二) 故意伤害、故意杀人·····	(141)
(三) 窝藏包庇·····	(143)
(四) 窝赃、销赃、伪证·····	(143)
(五) 传授犯罪方法·····	(144)
(六) 共同犯罪·····	(145)
第六章 婚约及相关法律责任 ·····	(146)
一、婚约概述·····	(146)
(一) 婚约的概念·····	(146)
(二) 婚约的类型·····	(148)
(三) 我国现行法律制度对婚约的评价·····	(150)
(四) 非婚同居及法律责任·····	(151)
二、婚约中的民事法律问题·····	(155)
(一) 婚约中的共有财产关系·····	(155)

(二) 赠与和遗赠·····	(157)
(三) 借用和借贷·····	(158)
(四) 损害赔偿·····	(160)
(五) 劳务报酬纠纷·····	(162)
三、婚约中的刑事法律问题·····	(163)
(一) 非法管制、非法搜查·····	(163)
(二) 非法侵入住宅·····	(164)
(三) 侮辱、诽谤·····	(164)
(四) 侵犯通信自由·····	(165)
(五) 诈骗·····	(166)
(六) 故意毁坏财物·····	(166)
第七章 无效婚姻·····	(168)
一、无效婚姻的概述·····	(169)
(一) 概念·····	(169)
(二) 本质和特征·····	(170)
(三) 与无效婚姻相区别的几个概念·····	(172)
二、无效婚姻的构成和种类·····	(174)
(一) 无效婚姻的构成·····	(174)
(二) 我国现行法律对无效婚姻的规定·····	(175)
(三) 外国立法中有关无效婚姻的规定·····	(177)
(四) 在我国无效婚姻的形成原因及表现形式·····	(179)
三、无效婚姻的法律对策·····	(186)
(一) 无效婚姻的法律責任·····	(186)
(二) 立法建议·····	(189)
第八章 离婚法·····	(193)
一、离婚法的概述·····	(194)

(一) 离婚和离婚法·····	(195)
(二) 现代离婚法的改革趋势·····	(198)
二、离婚的方式·····	(200)
(一) 协议离婚·····	(200)
(二) 判决离婚·····	(205)
三、离婚的法律效力·····	(213)
(一) 夫妻人身关系上的效力·····	(214)
(二) 夫妻财产关系上的效力·····	(215)
(三) 离婚对父母子女关系的效力·····	(222)
四、别居·····	(225)
(一) 别居的概述·····	(226)
(二) 别居的法律效力·····	(228)
(三) 别居的终止·····	(229)
(四) 对别居制度的评价·····	(229)

第三编 家庭制度

第九章 亲权法 ·····	(233)
一、概述·····	(233)
(一) 概念和内容·····	(233)
(二) 种类和范围·····	(238)
(三) 父母子女间的法律地位·····	(239)
二、婚生子女·····	(239)
(一) 婚生子女的概念及法律地位·····	(239)
(二) 婚生子女的推定及否认·····	(241)
(三) 人工授精、试管婴儿、代生母亲与婚生子女 ·····	(243)
三、非婚生子女·····	(244)

(一) 概念及法律地位·····	(245)
(二) 准正和认领·····	(246)
(三) 建立我国非婚生子女准正和认领制度的意义 ·····	(250)
四、继子女·····	(251)
(一) 概念、类型及法律地位·····	(251)
(二) 继父母子女关系的终止及效力·····	(252)
五、姻亲子女与岳父母、公、婆·····	(253)
(一) 立法的必要性·····	(253)
(二) 效力及条件·····	(254)
第十章 其他家庭成员之间的关系·····	(255)
一、祖孙间的法律关系·····	(255)
(一) 抚养、赡养义务·····	(255)
(二) 继承权·····	(256)
二、兄弟姊妹间的法律关系·····	(257)
(一) 权利义务·····	(257)
(二) 继承权·····	(258)
第十一章 收养法·····	(259)
一、概述·····	(259)
(一) 收养的概念和意义·····	(259)
(二) 收养制度的历史沿革·····	(264)
(三) 收养的几种类型·····	(266)
二、收养的成立·····	(267)
(一) 实质要件·····	(267)
(二) 禁止规定·····	(271)
(三) 形式要件·····	(274)

(四) 无效收养·····	(279)
(五) 与收养有关的几个问题·····	(281)
三、收养的效力·····	(283)
(一) 养子女与养父母之间的效力·····	(284)
(二) 养子女与生父母之间的效力·····	(286)
四、收养的终止·····	(287)
(一) 含义·····	(287)
(二) 收养终止的方式和条件·····	(288)
(三) 收养终止的效力·····	(290)
第十二章 监护法 ·····	(292)
一、概述·····	(292)
(一) 监护的概念·····	(292)
(二) 监护的性质·····	(292)
(三) 监护权与亲权·····	(293)
(四) 监护的分类·····	(294)
(五) 监护制度的历史沿革·····	(295)
二、对未成年人的监护·····	(296)
(一) 监护的开始与条件·····	(296)
(二) 监护人及其责任·····	(297)
(三) 监护的变更、终止及效力·····	(300)
(四) 监护的法律责任·····	(302)
(五) 完善监护制度的思考·····	(303)
第十三章 继承法 ·····	(305)
一、概述·····	(305)
(一) 财产继承制度的历史沿革和本质·····	(306)
(二) 继承权的取得与丧失·····	(313)

(三) 遗产的范围·····	(321)
二、法定继承·····	(324)
(一) 概念和特征·····	(324)
(二) 法定继承人的范围和顺序·····	(327)
(三) 应继份额·····	(336)
(四) 优先照顾·····	(337)
三、继承人之外的遗产取得人·····	(338)
(一) 概念和特征·····	(338)
(二) 种类·····	(338)
四、代位继承与转继承·····	(339)
(一) 代位继承·····	(339)
(二) 转继承·····	(341)
五、遗嘱继承·····	(342)
(一) 遗嘱与遗嘱继承·····	(342)
(二) 后位继承与补充继承·····	(346)
(三) 遗嘱的有效条件·····	(347)
(四) 遗赠及遗赠扶养协议·····	(349)
(五) 特留份额·····	(355)
(六) 遗嘱的变更、撤销和执行·····	(357)
六、遗产的处理·····	(362)
(一) 遗产的接受和放弃·····	(364)
(二) 遗产的分割·····	(365)
(三) 债务和其他费用的清偿·····	(369)
(四) 无人继承、无人受遗赠遗产的归属·····	(372)

第四编 附 论

第十四章 违反家庭法的法律制裁·····	(375)
----------------------	-------

一、加强法律制裁立法的必要性.....	(375)
(一) 对现状的认识.....	(375)
(二) 基本思路.....	(376)
二、制裁的机关及其职责.....	(377)
(一) 行政机关.....	(377)
(二) 人民法院.....	(378)
三、制裁的方式.....	(379)
(一) 行政处分.....	(379)
(二) 法律制裁.....	(379)
主要参考书目	(381)

第一编 总 论

