

学校编码: 10384

类号 \_\_\_\_\_ 密级 \_\_\_\_\_

学号: 12020051300363

UDC \_\_\_\_\_

厦 门 大 学

硕 士 学 位 论 文

中国生育权制度研究

Research of Chinese Reproductive Right System

张 静

指导教师姓名: 李琦 教授

专 业 名 称: 宪法学与行政法学

论文提交日期: 2008 年 4 月 15 日

论文答辩时间:

学位授予日期:

答辩委员会主席: \_\_\_\_\_

评 阅 人: \_\_\_\_\_

2008 年 4 月

中国生育权制度研究

张静

指导教师

李琦教授

厦门大学

厦门大学博硕士学位论文摘要库

## 厦门大学学位论文原创性声明

兹提交的学位论文，是本人在导师指导下独立完成的研究成果。本人在论文写作中参考的其他个人或集体的研究成果，均在文中以明确方式标明。本人依法享有和承担由此论文产生的权利和责任。

声明人（签名）：张静

2008年4月15日

厦门大学博硕士学位论文摘要库

## 厦门大学学位论文著作权使用声明

本人完全了解厦门大学有关保留、使用学位论文的规定。厦门大学有权保留并向国家主管部门或其指定机构送交论文的纸质版和电子版，有权将学位论文用于非赢利目的的少量复制并允许论文进入学校图书馆被查阅，有权将学位论文的内容编入有关数据库进行检索，有权将学位论文的标题和摘要汇编出版。保密的学位论文在解密后适用本规定。

本学位论文属于

- 1、保密（ ），在 年解密后适用本授权书。
- 2、不保密（）

（请在以上相应括号内打“√”）

作者签名：张静

日期：2008年4月15日

导师签名：

日期：2008年4月15日

厦门大学博硕士学位论文摘要库

## 内 容 摘 要

本文从法律和政策构造两方面,对我国的生育权制度进行了较为全面的归纳梳理。探讨了我国现有生育权制度的特点、存在的缺陷,理清理论和实践中存在的争议。在此基础之上,立足本国国情,联系国际社会提出的生育政策及生育立法,力求为我国在社会发展新时期提供一些可以借鉴的新的生育权制度规范。

除引言和结语外,本文共分为三章:

第一章首先明确生育权的内涵,根据该内涵从规范层面上对现有的生育权制度进行梳理,主要涉及到了生育选择权、生育知情权、生殖能力保有及关涉生育权奖惩措施的分类归纳,较为完整地展现了中国现有的生育权制度体系。

第二章对现有的生育权制度进行剖析,指明它的特点,于理论界对再婚夫妻及无配偶女性的生育权属问题的争议提出了自己的看法。检讨了现有生育权制度存在的问题,生育权的重要性要求我们基于《立法法》,对现有生育权制度中存在的问题进行正当性追问。

第三章提出了对现有生育权制度的改进意见。通过研究国外对生育权的不同价值定位,在承认我国对生育权进行克减的必要性的前提下,提出应当改革我国生育权制度,并提出相关建议。同时指出,福利制度的完善以及人口老龄化时期的到来,为我国转变现有的生育政策提供了良好的契机。

**关键词:** 生育权; 人权; 制度完善

厦门大学博硕士学位论文摘要库



## ABSTRACT

The article takes Chinese reproductive system as an exordium, concludes the reproductive system comprehensively from the perspectives of law and policy. From the disquisition, it probes into the characters, limitations in the fertility system, clarifies the chaos knowledge of theory and in practice. Considering above all, the article tries to find some new referenced criterions of reproductive system in the new developing period of our country, by the research of the situation in our country, and the reproductive policy and legislation brought forward by other countries and international organizations.

The article contains three chapters, excepting preface and conclusion.

Chapter 1: The article clarifies the meaning of reproductive right, coordinates the reproductive system by the meaning, it mainly comes down to the sort of the right of the reproductive choice, the reproductive awareness, the reproductive ability, and the sort of encouragement and punishment referring the reproductive right. It exhibits the whole system of Chinese reproductive right.

Chapter 2: Based on the reproductive system, the article analyses the characters, deems the digamous couple and single women's principal part of reproductive right. The article analyses the objections being in reproductive system, the importance of reproductive right asks us to make a quest for the justification based on the Legislation Law.

Chapter 3: The article will table a proposal to the reproductive system. By the research to the different attitude of the international country in the sight of reproductive right, the article fingers out the necessary of innovating our reproductive system in front of the necessary of minifying the reproductive right. At the same time, as the warfare system becomes more perfectly and the period of population aging is coming, it's a good time to change the mode of birth control.

**Key Words:** Reproductive Right; Human Right; Improvement of System

厦门大学博硕士学位论文摘要库

## 目 录

引 言	01
第一章 我国生育权制度概述	02
第一节 我国生育权制度的法律构造	02
一、生育权制度在我国宪法上的缺失	02
二、我国宪法以下法律形式中生育权制度的构造	04
第二节 我国生育权制度的政策构造	14
第二章 对我国生育权制度的评析	18
第一节 对我国生育权定位的评析	18
一、我国生育权明确化与规范化的程度	18
二、我国生育权主体定位的合理化程度	19
三、婚姻权利与生育权利的混同	21
第二节 我国生育权认定的两个争议性问题评析	22
一、关于再婚夫妻的生育权认定	22
二、关于无配偶女性生育权的认定	23
第三节 我国现行生育权具体制度存在的缺陷	25
一、对隐私权的侵犯	25
二、规范级别低、政策先行于法律	26
三、社会抚养费征收对象与行为后果的脱节	27
四、权利之间出现不应有的牵联性克减	27
第四节 低位阶法律限制生育权的正当性质疑	28
一、基于《立法法》而衍生的正当性追问	28
二、对生育权是否适合授权立法的评析	29
第三章 改进我国生育权制度的建议	34
第一节 对国际生育权价值定位的借鉴	34
一、国际社会对生育问题的认识及生育权的价值定位	34
二、中国应重新对生育权进行价值定位	36

<b>第二节 从立法层面改进我国生育权制度</b> .....	38
一、构建层次分明、统一协调的生育权法律体系.....	38
二、强化对流动人口生育权的平等保障 .....	40
<b>第三节 实现生育控制的政策转向</b> .....	41
一、以软性福利政策代替传统硬性计划政策 .....	41
二、以适当宽松政策代替严格计划生育政策 .....	43
<b>结 语</b> .....	45
<b>参考文献</b> .....	46
<b>后 记</b> .....	50

厦门大学博硕士论文摘要库

## CONTENTS

<b>Preface</b> .....	01
<b>Chapter 1 The summary of Chinese reproductive system</b> .....	02
<b>Subchapter 1 Law structure of Chinese reproductive system</b> .....	02
Section1 The absence of the reproductive system in constitution.....	02
Section2 The structure of the reproductive system formed by the law except Constitution .....	04
<b>Subchapter 2 Policy structure of Chinese reproductive system</b> .....	14
<b>Chapter 2 Comment on Chinese reproductive system</b> .....	18
<b>Subchapter 1 The comment on orientation of the reproductive system</b> .....	18
Section1 The degree of Chinese reproductive system's definitude and standardization .....	18
Section2 The rational degree of orientation to the body of reproduction .....	19
Section3 The confusion of the marital right and reproductive right .....	21
<b>Subchapter 2 The comment on two confused problems of reproductive right</b> .....	22
Section1 The orientation to digamous couple's reproductive right.....	22
Section2 The orientation to single women's reproductive right .....	23
<b>Subchapter 3 The objection of Chinese reproductive system</b> .....	25
Section1 The infraction to privacy right .....	25
Section2 Low level of legal norm, policy precedes law .....	26
Section3 The body collected by Social alimony disjoints the aftereffect of the actions .....	27
Section4 One right shouldn't be limited by another right which is unrelated .....	27
<b>Subchapter 4 Doubt to the justification of reproductive limited by     law with lower efficacy</b> .....	28
Section1 The quest from the justification of the Legislation Law .....	28
Section2 The comment to whether the reproductive right fits for authorization.....	29

<b>Chapter 3 Advices to improve Chinese reproductive system</b> .....	34
<b>Subchapter 1</b> Reference from the orientation of reproductive value and the international opinions to fertility.....	34
Section1 The international opinion of reproductive problem and the value orientation of reproductive right .....	34
Section2 Chinese should make a new value orientation to reproductive right .....	36
<b>Subchapter 2</b> The improvement of Chinese reproductive right in legislation .....	38
Section1 Establish the legal system of reproductive right which is clear and harmonious.....	38
Section2 Strengthen the equal protection of floating population's reproductive right .....	40
<b>Subchapter 3 Realized the change of reproductive control</b> .....	41
Section 1The soft welfare policy should be instead of the hard one .....	41
Section 2 The loose policy should be instead of the strict one.....	43
<b>Conclusion</b> .....	45
<b>Bibliography</b> .....	46
<b>Postscript</b> .....	50

## 引 言

自从猿直立行走进化成人，生育问题就开始与人类相生相伴。而每个人来到这个世界，所接触的第一件事就是生育，我们从母体分娩而来。正是生育让人类获得了性的快乐、家的温馨，正是生育让人类生生相续，代代相传，充满希望！

然而，就是这样一个历史悠久、与每个人密切相关的问题，却因为涉及性的隐讳而长期被排除出人类的正统话题，就是到了近现代生育问题还徘徊在法治的边沿。只是囿于人口过多给经济、社会造成难以沉受的负担，国家才开始所谓的计划生育。但其出发点主要是对人口增长的控制，而不是对生育过程中人的健康和权利的关注，生育权受到不应有的漠视，生育权制度被生育控制制度所取代，权利保障被权利克减所取代……

现今的中国，正面临着重大的社会转型。权利保障已成为时代的主题，生育作为人类最为古老、最为密切的问题，关涉着人的幸福和健康，生育权属于人的基本权利当确定无疑。建立科学合理的生育权制度已迫在眉睫，否则权利难以受到保障，人将难以成为尊严体面和快乐的人，民主法治也将只是一个华丽的口号。

于此目的，本文从描述中国生育权制度的现状出发，加以剖析，给出建议。希望能为生育权这一基本人权在中国受到肯认，为我国科学合理的生育权制度得以构建，起到抛砖引玉的微薄作用。

## 第一章 我国生育权制度概述

### 第一节 我国生育权制度的法律构造

我国的法律体系是由不同效力层级的法律制度构成的，决定了生育权制度构造具有自上而下，层层细化的特点。除了宪法和人大制定的法律以外，行政法规、地方性法规、行政规章以及地方规章等在生育权方面也进行了大量的规定。以下本文将从宪法和宪法以下的法律形式二方面对我国生育权制度的法律构造进行一个简要的概述。

#### 一、生育权制度在我国宪法上的缺失

宪法的产生很大方面得益于人们对基本人权进行根本法律保障，以及与此紧密相关的对国家权力进行限制的政治要求，所以宪法的功能大致包含着两个方面，即对公民基本权利的保障和国家权力的限制；在内容上主要也是对公民的基本权利和国家权力的配置作出规定。但从宪法之形成的根本目的来说，公民基本权利的保障不能不占据着支配地位。现代的民主法治观念认为，国家权力产生的最终目的是为了保障公民的基本权利，因此，必须将国家权力的行使纳入宪法的规定中。宪法应当对国家权力的边界作出严格限定，要求国家权力必须由宪法和法律授予，如此才能保证国家权力被纳入法治的轨道，使得权力的行使具有可预见性和可被监督性，公民的基本权利也才能得到有效的保障。公民基本权利保障作为宪法的本质功能，决定了作为宪法之下位的诸法亦须以保障公民的基本权利为核心。因此，公民基本权利是否受到有效保障是衡量一切宪法是否具有现代法治价值的基本尺度，也是衡量一部法律是否是良法的主要标准之一。遗憾的是我国宪法在生育权方面却存在着重大缺失。

由于历史上错误的人口政策，造成我国人口过多，与社会发展严重不协调，成为一个治国难题，限制生育成为决策层的共识。是故，较之其他权利，我国生育权从上世纪 70 年代以来，受调控和克减的幅度可谓巨大，计划生育的口号随处可见，生育数量的强行克减行为几乎渗透着每个人的生活。对于这样一个关涉着每个中国公民基本权利的问题，建国以来的四部宪法却没有加以明确规定，存



Degree papers are in the "[Xiamen University Electronic Theses and Dissertations Database](#)". Full texts are available in the following ways:

1. If your library is a CALIS member libraries, please log on <http://etd.calis.edu.cn/> and submit requests online, or consult the interlibrary loan department in your library.
2. For users of non-CALIS member libraries, please mail to [etd@xmu.edu.cn](mailto:etd@xmu.edu.cn) for delivery details.

厦门大学博硕士论文摘要库