

学校编码: 10384

分类号_____密级_____

学号: 12020051300564

UDC_____

厦 门 大 学

硕 士 学 位 论 文

非婚同居的法律规制

Research on Regulations Governing Unmarried
Cohabitation

陈惠清

指导教师姓名: 蒋月 教授

专业名称: 法律硕士

论文提交日期: 2008年4月

论文答辩时间: 2008年 月

学位授予日期: 2008年 月

答辩委员会主席:_____

评 阅 人:_____

2008年4月

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）：

年 月 日

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：

日期： 年 月 日

导师签名：

日期： 年 月 日

厦门大学博硕士论文摘要库

内 容 摘 要

近年来，非婚同居在我国发展迅速，这种变化向传统的家庭法体系发出了严峻挑战：一方面，非婚同居问题日益复杂化，社会日益关注；另一方面，现行法律在调整非婚同居上越来越落后于社会现实。非婚同居法律问题将成为未来家庭法领域的重大问题之一。本文主要探讨我国非婚同居法律关系的规制。除前言和结语外，本文共分为三章。

第一章是非婚同居立法规制的基本理论分析。首先，在分析了众多学者对非婚同居的界定后，作者提出了非婚同居的概念：符合结婚实质要件的男女两性未依法履行结婚登记手续而共同居住的结合体；其次，对我国目前的非婚同居现象进行解析，指出非婚同居在我国存在的现实性和合理性；再次，针对目前是否对非婚同居进行立法规制的争论，作者提出了对非婚同居立法规制的必要性和可行性；最后回顾了我国非婚同居的立法沿革，并指出了目前非婚同居法律规制不完善，造成民事和刑事法律不统一等问题。

第二章是对非婚同居法律规制的比较研究。目前世界各国对非婚同居的法律规制采取各种不同方法。首先，通过列举美国、法国、荷兰和澳大利亚几个国家的立法规定，总结出三种不同的立法模式：契约立法模式、事实伴侣立法模式和登记伴侣立法模式，在逐一分析其利弊的基础上，作者提出事实伴侣和登记伴侣模式相结合是规制我国非婚同居的理想模式；其次，从非婚同居的成立、法律效力和终止方面对前述四国的法律规定作了比较。

第三章是对我国非婚同居法律制度的设想。首先，确定非婚同居的立法模式和立法的指导原则：当事人意志自由原则、区别对待原则、价值中立原则和保护妇女儿童权益原则；其次，在具体制度方面，参考外国立法，对非婚同居的成立、法律效力和终止作了全方面的制度构想。

关键词：非婚同居；合理性；法律规制

厦门大学博硕士学位论文摘要库

ABSTRACT

The rapid expansion of the phenomenon of unmarried cohabitation develops grim challenges to traditional family law system. On one hand, the complexity of this problem is increasing to provoke greater social concern; on the other hand, the present law fails to keep pace with the changes of social reality to regulate unmarried cohabitation. Its legal problem will definitely be one of the prominent concerns in the field of family law. This article mainly discusses the regulations governing unmarried cohabitation. Besides preface and conclusion, the paper consists of three chapters.

Chapter one is the basic theoretical analysis of regulations governing unmarried cohabitation. Firstly, after analyzing the concept of unmarried cohabitation defined by many scholars, the author defines the concept as follows: unmarried cohabitation is a combination of the sexes that conform to marriage essence and do not fulfill registration of marriage legally but live together. Secondly, the author analyses the phenomenon of unmarried cohabitation and points out that the phenomenon has its reality and rationality. Thirdly, for the argue whether to carry on legal regulations governing unmarried cohabitation or not, the author points out it is very necessary and feasible to carry on legal regulations governing unmarried cohabitation. Finally, after providing a brief review of the legislation history of unmarried cohabitation, the author points out that there are many disadvantages in our unmarried cohabitation law, the provisions of civil law and criminal law are in contradiction, etc. It needs to be proved immediately.

Chapter two is the comparative research on regulations governing unmarried cohabitation in foreign countries. Firstly, countries all around the world regulate unmarried cohabitation in many different ways. The author makes America, France, Holland and Australia for examples to summarize three different models of regulation: Contractual Model, Factual Partner Model and Registered Partner Model. By comparing the advantages and disadvantages of each model, the author has come to a conclusion that the combination of Factual Partner Model and Registered Partner Model would be regarded as the best model to regulate unmarried cohabitation in

China. Secondly, provisions of unmarried cohabitation in the four countries we mentioned are compared, in aspect of entering conditions, legal consequences and ending courses of unmarried cohabitation.

Chapter three is the last part. It mainly discusses how to build the legislative structure of regulations governing unmarried cohabitation in our country. Firstly, combining the reality in our country and the experiences of other countries, the author advises a model of regulation, which is fit to China. And the author points out we should follow the principle of legal regulations as follows: Free Will of Parties Principle, Discrimination Treatment Principle, Value Neutrality Principle and Protection of Woman and Child Principle. As to legal provisions, the author assumes the comprehensive regulative structure, including entering conditions, legal consequences and ending courses of unmarried cohabitation.

Keywords: Unmarried Cohabitation; Rationality; Legislative Regulations.

目 录

前 言	1
第一章 非婚同居立法规制的基本理论分析	3
第一节 非婚同居概述	3
一、非婚同居的概念	3
二、非婚同居的构成要件	4
三、非婚同居的分类	5
第二节 非婚同居现象的解析	6
一、非婚同居现象的现状	6
二、非婚同居现象存在的合理性	7
第三节 非婚同居法律规制的必要性与可行性	9
一、是否对非婚同居进行立法规制的论争	9
二、非婚同居立法规制的必要性	11
三、非婚同居立法规制的可行性	12
第四节 我国非婚同居的法律规定及其不足	12
一、我国非婚同居的立法沿革	12
二、现行非婚同居法律规定的不足	14
第二章 外国非婚同居立法的比较研究	16
第一节 外国的非婚同居立法例	16
一、美国立法例	16
二、法国立法例	18
三、荷兰立法例	20
四、澳大利亚立法例	23
第二节 外国非婚同居立法比较研究	26
一、立法模式比较研究	26
二、具体法律规定比较研究	29

第三章 我国非婚同居法律规制的设想	35
第一节 立法模式和基本原则	35
一、立法模式的选择	35
二、立法基本原则	36
第二节 具体制度构建	38
一、非婚同居的成立	38
二、非婚同居的效力	39
三、非婚同居的解除	45
结 语	46
参考文献	47

厦门大学博士论文摘要库

CONTENTS

Preface	1
Chapter 1 Basic Theoretical Analysis of Regulating Unmarried Cohabitation	3
Subchapter 1 The Summarization of Unmarried Cohabitation	3
Section 1 The Concept of Unmarried Cohabitation	3
Section 2 The Composition of Unmarried Cohabitation	4
Section 3 The Classification of Unmarried Cohabitation	5
Subchapter 2 The Analysis of Unmarried Cohabitation Phenomenon	6
Section 1 The Status of Unmarried Cohabitation	6
Section 2 The Rationality of the Existence of Unmarried Cohabitation	7
Subchapter 3 The Necessity and Feasibility of Regulating Unmarried Cohabitation	9
Section 1 Argue on if Regulating Unmarried Cohabitation	9
Section 2 The Necessity of Regulating Unmarried Cohabitation	11
Section 3 The Feasibility of Regulating Unmarried Cohabitation	12
Subchapter 4 Current Regulations Governing Unmarried Cohabitation and Its Disadvantage in China	12
Section 1 Brief Review of the Legislation History of Unmarried Cohabitation	12
Section 2 Disadvantages of Current Regulations Governing Unmarried Cohabitation	14
Chapter 2 The Comparative Research on Regulations Governing Unmarried Cohabitation	16
Subchapter 1 Instances of Unmarried Cohabitation Legislation in Foreign Countries	16
Section 1 Instance of America	16
Section 2 Instance of France	18
Section 3 Instance of Holland	20

Section 4	Instance of Australia	23
Subchapter 2	The Comparative Research on Regulations Governing Unmarried Cohabitation in Foreign Countries	26
Section 1	Comparative Research on Legislative Models	26
Section 2	Comparative Research on Legal Regulations.....	29
Chapter 3	The Assumption of Regulations Governing Unmarried Cohabitation in China	35
Subchapter 1	Legislative Model and Principle	35
Section 1	The Choice of Legislation Model	35
Section 2	The Principle of Legislative Regulations	36
Subchapter 2	The Assumption of Comprehensive Legal System	38
Section 1	The Enter Conditions of Unmarried Cohabitation	38
Section 2	The Legal Consequences of Unmarried Cohabitation.....	39
Section 3	The Ending Courses of Unmarried Cohabitation	45
Conclusion	46
Bibliography	47

前 言

在我国，20 世纪 80 年代中后期尤其是 90 年代以来，非婚同居已逐渐成为当事人选择的一种生活方式。非婚同居现象具有一定的社会合理性，但非婚同居现象的增加也带来了一系列的社会问题。这些问题如若处理不当，不但造成当事人利益的显失公平，还会引发更严重的社会矛盾，不利于社会秩序的稳定。

因此，对非婚同居这个论题进行研究具有重要的意义。第一，非婚同居法律制度的研究，是解决日益严峻的相关社会问题之需要。与日俱增的非婚同居现象，导致同居伴侣之间及其与第三人之间的人身和财产关系纠纷增加。非婚生子女、弱者权益、规避法律等现象及其相关社会问题日渐普遍和严重。非婚同居法律制度正是试图调整这些社会关系，为构建和谐社会排除隐患和障碍。第二，非婚同居法律制度的研究，是完善我国现行立法之需要。目前我国有关非婚同居的立法存在漏洞，用于指导实践的司法解释已经不能适应时代的变迁，表现出明显的滞后性和局限性。西方各国在该问题上的立法探索和尝试，则不乏可资借鉴之处。因此，对国外非婚同居制度的阐释和分析，是我国完善相关立法的迫切需要。第三，非婚同居法律制度的研究，是适应社会多元化发展之需要。作为上层建筑，非婚同居法律制度是经济基础的反映。当社会生产力发展到一定程度后，个人经济独立、主体意识增强，便会产生探寻婚姻之外二人共同生活模式的可能性，非婚同居是社会多元化发展的表现之一，应该进行研究并立法规制。

在我国法学界，对非婚同居最早研究的是 1994 年张民安先生的硕士学位论文《非婚同居——比较家庭法上的一个重要课题》。此后，法学和社会学期刊上也陆续出现了一些学术文章。这些研究，基本上转变了否定和责难非婚同居的态度，对于我们树立开放、多元的婚姻家庭价值观具有重要意义。但我国尚没有专门研究非婚同居关系的法学专著，国内有关非婚同居的法学研究还不成熟。同时，对于非婚同居现象要不要加以法律调整以及如何调整，我国目前理论界存在着不同的声音。

本文主要致力于研究在我国是否需要构建非婚同居法律制度。全文采取理论分析和比较研究的方法，在阐述了相关法律制度建立的基本理论后，对美国、法

国、荷兰、澳大利亚现行的非婚同居法律进行以下两方面的比较：立法模式比较和法律制度内容比较，期望实现如下目的：第一，通过对非婚同居现象存在的合理性和现实性分析，说明非婚同居立法调整的必要性和可行性；第二，考察国外对非婚同居调整的概况，并吸收其适合本土的资源；第三，设想了非婚同居制度的具体内容，以便为我国将来制定相关法律提供一些建议。

厦门大学博硕士论文摘要库

第一章 非婚同居立法规制的基本理论分析

第一节 非婚同居概述

一、非婚同居的概念

准确和合理地使用各种概念和术语,是进行学术研究和学术交流的基础。在法学理论界,大多都认为广义上的非婚同居是指双方公开共同居住生活,但没有合法婚姻关系的两性结合。其外延非常广阔,一切没有合法婚姻关系的男女两性同居关系都包含其中,包括事实婚姻、非法同居、未婚同居以及被宣告无效和被撤销的婚姻等。

但从狭义上来说,关于“非婚同居”的概念,在有关学者对“同居”和“非婚同居”问题论述的文章中,我们可以看出他们对“非婚同居”狭义概念的界定是有差异的。张民安在《非婚同居在同居配偶间的法律效力》一文中认为非婚同居“是指男女双方在法律规定的时期内建立起共同生活体而又无婚意的一种同居。”^①高留志在《论非婚同居的立法规制》一文中认为从内涵上将所有婚姻外的同居都可称为非婚同居,但作为立法规制的对象非婚同居行为的构成要件需要重新界定,他认为非婚同居应当是指“一男一女在未缔结婚姻的情况下,像夫妻一样共同生活的事实状态。”^②有的学者将“同居”的概念等同于“非婚同居”,如方霞在《对婚姻自由原则的思考—兼论同居现象的合理规制》一文中认为“同居并不是指姘居、有配偶的人与他人同居这些为社会公益所禁止的情况,而是指符合婚姻实质要件的男女结成共同生活体但无婚意的结合。”^③考虑到我国的实际情况,在本文中非婚同居被狭义地界定为:符合结婚实质要件的男女两性未依法履行结婚登记手续而共同居住的结合体。对于非婚同居当事人的提法更是五花八门,有称为共同生活伙伴、共同生活体、同居配偶的,本文中一概称为非婚同居伴侣。

① 张民安. 非婚同居在同居配偶间的法律效力[J]. 中山大学学报, 1999, 39(2): 96.

② 高留志. 论非婚同居的立法规制[J]. 广西政法管理干部学院学报, 2003, 18(6): 72.

③ 方霞. 对婚姻自由原则的思考—兼论同居现象的合理规制[J]. 广西政法管理干部学院学报, 2005, 20(1): 96.

二、非婚同居的构成要件

根据对非婚同居的界定，非婚同居的构成应包括以下几个要件：

（一）非婚同居伴侣具备结婚的实质要件而未办理结婚登记

也就是说非婚同居的主体应为男女两性、互相同意、成年且有完全民事行为能力、无禁止结婚的亲属关系以及无婚姻关系。这包括：1. 当事人须为一男一女。虽然外国某些立法例承认同性同居组成的家庭，但就我国目前主流价值而言，同性恋是一种反自然反人道的行为，因此同性不能构成非婚同居。2. 当事人互相同意。非婚同居关系完全是基于双方的真实意愿，在平等的基础上建立起来的一种共同生活关系，要求当事人完全是自愿，摆脱非自愿性质的胁迫、欺诈等形式。3. 当事人须达到法定婚龄且具有完全民事行为能力。只有成年人可能建立非婚同居关系，两个未成年人之间或一个成年人和一个未成年人之间的非婚同居是禁止的。因为年龄的不成熟不但限制人的识别能力，同一个精神错乱的人未婚同居，是绝对应当禁止的。4. 当事人之间无禁止结婚的亲属关系。禁止结婚的亲属关系这一结婚的伦理禁忌，也应当适用非婚同居场合。5. 当事人无婚姻关系。即双方没有办理结婚登记，与第三人也没有婚姻关系，双方已办理结婚登记，则自动进入婚姻状态，已经超越非婚同居。而一方或双方与第三人有婚姻关系，则同居行为本身就构成正义违反，这样的行为不但受到法律的禁止，而且有害于他人和社会，也应受到道德的责难。

（二）非婚同居伴侣结成共同体共同生活

即当事人行为的目的须为共同生活。所谓共同生活，是指非婚同居伴侣的寝食住行等日常生活相伴而行，至于日常家务的负担方式在所不问。换言之，有关男女的行为类似于已结婚者的行为。一般地，非婚同居伴侣间的性关系也是共同生活的一个重要方面，但仅仅性关系本身并不足以构成非婚同居。即使当事人的性关系反复进行且众所周知，如果当事人的目的在于与对方性交易而不在于共同生活，如我国目前存在的“包二奶”、“卖淫”等行为，也不能构成非婚同居。

（三）非婚同居伴侣应有同居的合意

即男女双方自愿。非婚同居是男女双方自愿性的行为，一方被强迫与他人共同生活的，不成立非婚同居关系，视情节轻重程度可能构成非法剥夺他人人身自由罪和强奸罪。

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 for delivery details.

厦门大学博硕士论文摘要库