

学校编码：10384

分类号\_\_\_\_\_密级\_\_\_\_\_

学号：13620101150143UDC \_\_\_\_\_

厦 门 大 学

硕士学位论文

女性主义法学思想与中国传统女性观的比较分析  
——以“针对妇女的暴力行为”为视角

A Comparative Analysis of Feminist Legal  
Thoughts and Chinese Traditional Notion of  
Womanhood—from the Perspective of Violence  
against Women

柳倩

指导教师姓名： 宋方青教授

专 业 名 称： 法学理论

论文提交日期： 2013 年 4 月

论文答辩时间： 2013 年月

学位授予日期： 2013 年月

答辩委员会主席：

评阅人：

2013 年 4 月

## 厦门大学学位论文原创性声明

本人呈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其他个人或集体已经发表的研究成果，均在文中以适当方式明确标明，并符合法律规范和《厦门大学研究生学术活动规范（试行）》。

另外，该学位论文为（ ）课题（组）的研究成果，获得（ ）课题（组）经费或实验室的资助，在（ ）实验室完成。（请在以上括号内填写课题或课题组负责人或实验室名称，未有此项声明内容的，可以不作特别声明。）

声明人（签名）：

年 月 日：

## 厦门大学学位论文著作权使用声明

本人同意厦门大学根据《中华人民共和国学位条例暂行实施办法》等规定保留和使用此学位论文，并向主管部门或其指定机构送交学位论文（包括纸质版和电子版），允许学位论文进入厦门大学图书馆及其数据库被查阅、借阅。本人同意厦门大学将学位论文加入全国博士、硕士学位论文共建单位数据库进行检索，将学位论文的标题和摘要汇编出版，采用影印、缩印或者其它方式合理复制学位论文。

本学位论文属于：

（        ）1. 经厦门大学保密委员会审查核定的保密学位论文，于        年        月        日解密，解密后适用上述授权。

（        ）2. 不保密，适用上述授权。

（请在以上相应括号内打“√”或填上相应内容。保密学位论文应是已经厦门大学保密委员会审定过的学位论文，未经厦门大学保密委员会审定的学位论文均为公开学位论文。此声明栏不填写的，默认为公开学位论文，均适用上述授权。）

声明人（签名）：

年        月        日

## 摘要

“针对妇女的暴力行为”在不同文化、不同种族、不同阶层都广泛存在，对此，联合国“消除针对妇女的暴力行为”的倡议，得到了全世界各地人民的支持和认可。在不同文化背景下消除“针对妇女的暴力行为”的运动有着各自的特点，中国的妇女问题也有着自身的本土性和当代性。中国传统女性观对国人的思想产生了根深蒂固的影响，也推动着女性不断进行自我塑造。但在我国妇女研究朝着世界的潮流迈进之时，也不能忽视这样一个事实——父权制下妇女的特定地位以及不同文化、社会结构下妇女处境的诸多相似之处使得妇女研究的借鉴成为可能。西方女性主义法学研究已极大推动了西方国家的法律制度改革，同时也产生出许多有益于妇女保障的思考和实践方式，若以正确的传统女性观为工具，对女性主义法学思想进行鉴别，将“可用”为我所用，将“不可用”作为前车之鉴，则最终能使中国的妇女研究在与世界接轨的同时惠及中国妇女。

本文拟以“针对妇女的暴力行为”为视角，在对中国传统女性观进行较为公正的审视的基础上，分析比较女性主义法学思想与中国传统女性观之间存在的异同，并提出我国完善“针对妇女的暴力行为”的立法的理论基础。文章除绪论与后记之外，主要分为四个部分：第一章对女性主义法学主要流派的思想进行简要评述，并分析其法律思想与传统法律思想、制度的不同；第二章以女性主义法学思想为依据对“针对妇女的暴力行为”及相关立法的不可取之处做出了分析与批判；第三章着重探讨中国传统女性观，还原传统女性观的本真面目，并对其有利于妇女保护的元素进行重点论述；另一方面，分析国人理解的中国传统女性观对女性暴力行为的消极影响；第四章在前面章节的基础之上对女性主义法学思想“为我所用”可能遇到的消极与积极因素进行了分析，并论述了中国传统女性观的应有之义及贡献。

本文的创新之处在于对中国传统女性观进行了再审视，挖掘出传统文化中有利于妇女保护的内容，并将其优越性与“消除针对女性之暴力”的

理论结合。但由于篇幅及时间所限，笔者无法对所有针对妇女的暴力问题进行更深入的研究，在此只能以最为典型的“强奸”及“家庭暴力”为例，希望提出的思路具有借鉴意义及可行性，为往后的研究起到抛砖引玉的作用。

**关键词：**女性主义；传统女性观；暴力

厦门大学博硕士论文摘要库

## **ABSTRACT**

Violence against Women is still widely in existence among different culture, races and classes. In order to entitle women the right to live free of violence and discrimination, United Nations published Declaration on the Elimination of Violence against Women in 1994 and has been highly appreciated by most countries. Every nation has its own difficulties in addressing this issue, and China is not an exception. The Chinese traditional notion of womanhood has a deep-rooted influence on people's view of this issue and Chinese women are shaped by the notion from generation to generation. However, at a time when feminist legal theory from the west has made a great contribution to law reform and women protection, it could not be ignored that China should learn from western experience, at least partly, since the experiences of women who live under Patriarchy in different places have lots in common. At the same time, if we could have a better understanding of the nature of Chinese traditional notion of womanhood, then it will be of great help for Chinese scholars to tell whether the particular experience and thoughts of feminism from the west could be learned and practiced in China.

This thesis intends to discuss the nature of the Chinese traditional notion of womanhood then conduct a comparative analysis of Feminist Legal Thoughts and Traditional Notion of Womanhood from the perspective of violence against women. Apart from the preface and acknowledgement, this thesis contains four chapters as follows: Chapter One is an introduction to the Feminist Legal Thoughts accompanied with feminist criticism of traditional law theory. Chapter Two is the criticism of violence against women and the relevant legislation, which is based on Feminist Legal Theory. Chapter Three is the analysis of the nature of traditional notion of womanhood and its influence on violence against women. In Chapter Four, the theoretical basis of the law reform

on this issue is discussed and some possibilities and difficulties in drawing on experience from feminist legal thoughts in China are put forward.

The innovation of this thesis lies in the rediscovery of the nature of Chinese Traditional Notion of Womanhood and has it combined with the protection of women. However, within a limited discourse, I cannot have a further discussion on how the law be reformed in detail. All I can do here is just put forward the ideas of making the best of Traditional Notion of Womanhood to reduce the likelihood of violence against women.

**Keywords:** Feminism; Traditional Notion of Womanhood; Violence.

# 目录

<b>绪论</b> .....	<b>1</b>
一、选题背景与研究意义 .....	1
二、国内外文献综述 .....	1
<b>第一章女性主义法学思想概述</b> .....	<b>6</b>
<b>第一节女性主义法学主要流派</b> .....	<b>6</b>
一、自由女性主义法学思想 .....	6
二、文化女性主义法学思想 .....	7
三、激进女性主义法学思想 .....	8
四、后现代女性主义法学思想 .....	9
<b>第二节女性主义法学对传统法律思想与制度的批判</b> .....	<b>10</b>
一、女性主义法学思想与自然法、社会契约论的分歧 .....	10
二、女性主义法学思想与哈特法律思想的分歧 .....	11
三、女性主义法学思想与德沃金法律思想的分歧 .....	12
<b>第二章基于女性主义法学思想对“针对妇女的暴力行为”相关现象及立法的批判</b> .....	<b>13</b>
<b>第一节“针对妇女的暴力行为”的概念及其范围辨析</b> .....	<b>13</b>
一、联合国《消除对妇女的暴力行为宣言》中的定义 .....	13
二、组织与学者对“针对妇女的暴力行为”的理解 .....	13
<b>第二节“强奸”及相关立法的批判——基于女性主义法学思想的分析</b> .....	<b>14</b>
一、国家公权与性权利 .....	14
二、强迫与同意 .....	15
三、强奸误解与文化的关系 .....	15
四、强奸的主要形式——熟人强奸 .....	17



五、定罪率低的原因分析 .....	18
六、庭审过程及证据规则对受害人的“二次强奸”及其法律改革 .....	19
<b>第三节对“家庭暴力”及相关立法的批判——基于女性主义法学思想的分析</b>	<b>20</b>
一、家庭自治与国家公权 .....	20
二、女性主义法学视域下的“家庭暴力” .....	21
三、她为何不离开——家庭暴力与刻板印象 .....	22
四、“正当防卫”与“受虐妇女综合症” .....	23
五、法律干预的实践难题 .....	24
<b>第三章中国传统女性观及对“针对妇女的暴力行为”之影响.....</b>	<b>26</b>
<b>第一节文化与暴力行为 .....</b>	<b>26</b>
<b>第二节中国传统女性观的解读 .....</b>	<b>27</b>
一、儒家女性观 .....	27
二、佛教女性观 .....	31
三、道教女性观 .....	33
<b>第三节中国传统女性观对“针对妇女之暴力”的影响 .....</b>	<b>34</b>
一、中国传统女性观对女性地位的影响 .....	34
二、中国传统女性观对“强奸”现象及立法的影响 .....	35
三、中国传统女性观对“家庭暴力”现象及立法的影响 .....	36
<b>第四章我国完善“消除针对妇女的暴力行为”立法的理论基础.....</b>	<b>38</b>
<b>第一节“洋为中用”何以可能 .....</b>	<b>38</b>
一、免受暴力乃基本人权——再议“亚洲价值观” .....	38
二、以“阴阳和合论”破除家庭暴力 .....	38
三、破除强奸误解——解开贞洁观念的枷锁 .....	42
<b>第二节“洋为中用”何以不可 .....</b>	<b>43</b>
一、女性主义法学思想与家族中心主义的冲突 .....	43
二、女性主义法学思想与中国纠纷解决模式的冲突 .....	44

三、文化认同感的需求 .....	47
第三节中国传统女性观应有的贡献 .....	47
结语.....	49
参考文献 .....	50
后记.....	56

厦门大学博硕士学位论文摘要库

## CONTENTS

<b>Perface</b> .....	<b>1</b>
Section 1 Topic Selection Background and Significance.....	1
Section 2 Literature Review .....	1
<b>Chapter 1 Introduction to the Feminist Legal Thoughts</b> .....	<b>6</b>
<b>Subchapter 1 Main Schools of Feminist Legal Theories</b> .....	<b>6</b>
Section 1 Equal Treatment Theory .....	6
Section 2 Cultural Feminism .....	7
Section 3 Dominance Theory .....	8
Section 4 Postmodern Feminism .....	9
<b>Subchapter 2 Feminist Criticism of the Traditional Law Theory</b> .....	<b>10</b>
Section 1 Divergence between Feminist Legal Thoughts and Natural Law, Social Contract.....	10
Section 2 Divergence between Feminist Legal Thoughts and Hart’s Legal Theory.....	11
Section 3 Divergence between Feminist Legal Thoughts and Dworkin’s Legal Theory.....	12
<b>Chapter 2 The Criticism of Violence against Women and Relevant Legislation—Based on Feminist Legal Theory</b> .....	<b>13</b>
<b>Subchapter 1 An Analysis of the Definition of “Violence against Women”and its Scope</b> .....	<b>13</b>
Section 1 The Definition in <i>Declaration on the Elimination of Violence         against Women</i> .....	13
Section 2 The Definition from Other Institute and Scholars .....	13

<b>Subchapter 2 The Criticism of Rape and Relevant Legislation .....</b>	<b>14</b>
Section 1 State Power and Sexual Rights .....	14
Section 2 Coercion and Acceptance .....	15
Section 3 Rape Myths and Culture .....	15
Section 4 Acquaintance Rape .....	17
Section 5 The Reason for the Low Conviction Rates for Rape .....	18
Section 6 Secondary Victimization at Trial and the Reforming of the Rules of Evidence in Cases of Rape.....	19
<b>Subchapter 3 The Criticism of Domestic Violence and Relevant Legislation.....</b>	<b>20</b>
Section 1 Family Autonomy and State Power .....	20
Section 2 “Domestic Violence” from the Perspective of Feminism .....	21
Section 3 Why didn’t She Just Leave? .....	22
Section 4 Self-Defence and Battered Women Syndrome .....	23
Section 5 The Difficulties of Legal Intervention in Cases of Domestic Violence .....	24
<b>Chapter 3 The Traditional Notion of Womanhood and its     Influence on Violence against Women .....</b>	<b>26</b>
<b>Subchapter 1 Culture and Violence .....</b>	<b>26</b>
<b>Subchapter 2 The Study of Traditional Notion of Womanhood .....</b>	<b>27</b>
Section 1 Confucian Notion of Womanhood.....	27
Section 2 Buddhist Notion of Womanhood.....	31
Section 3 Taoist Notion of Womanhood .....	33
<b>Subchapter 3 The Influence of Traditional Notion of Womanhood on     Violence against Women .....</b>	<b>34</b>
Section 1 The Influence of Traditional Notion of Womanhood to the status of Women.....	34
Section 2 Traditional Notion of Womanhood, Rape and Legislation.....	35
Section 3 Traditional Notion of Womanhood, Domestic Violence and	

Legislation.....	36
<b>Chapter 4 Law Reform on “Violence against Women” and its</b>	
<b>Theoretical Basis .....</b>	<b>38</b>
<b>Subchapter 1 The Possibility of Drawing on Experience from Western</b>	
<b>Feminist Legal Thoughts.....</b>	<b>38</b>
Section 1 Rethinking of Asian Value .....	38
Section 2 Reduce the Likelihood of Domestic Violence with the Theory of	
Harmony of Yin-Yang .....	38
Section 3 Break Rape Myths with Neutral Concept of Chastity .....	42
<b>Subchapter 2 The Difficulties of Drawing on Experience from Feminist Legal</b>	
<b>Thoughts .....</b>	<b>43</b>
Section 1 The Conflicts between Feminist Legal Thoughts and	
Family-centerism .....	43
Section 2 The Conflicts between Feminist Legal Thoughts and Traditional	
Dispute Resolution.....	44
Section 3 The Demand of Cultural Identity .....	47
<b>Subchapter 3 The Potential Contribution of Chinese Traditional Notion of</b>	
<b>Womanhood .....</b>	<b>47</b>
<b>Conclusion .....</b>	<b>49</b>
<b>Bibilograpy .....</b>	<b>50</b>
<b>Postscript .....</b>	<b>56</b>

厦门大学博硕士学位论文摘要库

## 绪论

### 一、选题背景与研究意义

据《妇女权益保障法》实施情况调查报告称，在我国，配偶间的家庭暴力仍相当严重地存在，而且妇女是主要受害者。该调查报告同时指出，我国妇女法在执行过程中仍存在立法不完善、法律的可操作性差、法律宣传不够、群众的法律意识差、执法队伍力量薄弱等问题，影响了对我们妇女权益的保护。<sup>①</sup>对此，国内学者及活动家在过去很长一段时期内呼吁《反家庭暴力法》出台，全国人大法工委也已将该法纳入立法计划。2013年3月，以“消除所有形式对妇女和女童的暴力”为主题的联合国第57届妇女地位委员会会议在纽约举行。在这样的时代背景下，国内外学者都为我国如何应对“针对妇女之暴力”提出建议，但在借鉴国外解决思路的过程中，国人普遍存在这样一种担心——西方女性主义以个人主义思想为基础的价值观与中国传统女性观是否呈现出一种相对立的价值观？国内一些学者甚至对女性主义法学思想嗤之以鼻，怀疑女性主义研究的意义。诚然，将女性主义法学家的研究成果生搬硬套进我们的法律系统是危险的，甚至具有反作用，但对其可供借鉴的部分也不该一味排斥。因此，厘清中国女性观与女性主义法学思想的关系，去伪存真，为我所用，探索真正适用于本土文化的途径是消除针对女性的暴力行为的当务之急。除此之外，中国的经验和思路同样可以为其他东方国家所借鉴，甚至能为致力于帮助东方国家妇女争取权利的西方女性主义学者提供新思路。

### 二、国内外文献综述

女性主义法学自20世纪60、70年代开始兴起。1978年，“女性主义法学”的表述在哈佛大学的研讨会上被首次提出。作为西方法理学一个重

---

<sup>①</sup>《妇女权益保障法》实施情况调查报告[EB/OL]. <http://www.china.com.cn/chinese/zhuanti/241695.htm>, 2013-3-29.

要的分支，女性主义法学理论研究范围广泛，主要体现在将现实中的具体法律问题及判例纳入研究范围进行探讨，因此在具有高度理论性的同时又不失其实践性。<sup>①</sup>女性主义法学学者针对妇女受到歧视和压迫的现象做出批判，特别是剖析行动中的法在现实问题上对社会性别歧视的“推动作用”。

女性主义法学与女性主义是密不可分的，在西方流传着“成为一个女性主义学科的学生，就是成为一个法学学生”这样的论断。<sup>②</sup>探讨女性主义法学的理论发展也需从女权运动说起，正是女权运动的推动才使得女权主义法学从批判法学中分离出来，独立成为一个有影响力的法学流派。美国的女性主义经历了三次大型运动——废奴运动导致了1848年纽约塞内加瀑布市妇女运动大会的召开，为妇女争取到了财产权，也正是这次大会拉开了第一代女权运动的序幕；<sup>③</sup>针对1868年宪法修正案中女性选举权规定的缺失，1919年，在女性主义者对争取选举权的漫长革命推动下，妇女获得了法律上的选举权，但这仅仅是女性主义者呼吁平等权利的一个起步和开端；<sup>④</sup>最后则是20世纪60、70年代爆发的第二次妇女运动浪潮、民权运动、“新左派”运动以及反越战运动，此次运动将批判的矛头直指法律制度中歧视女性的意识形态。<sup>⑤</sup>在女权运动中产生的想法、宣言、案例及著作都为女性主义法学研究奠定了基础。

1949年，被公认为女性主义的重要人物的西蒙·德·波娃发表了《第二性》，提出“女人不是天生的，而是被逐渐造就的”的论断；该书与贝蒂·弗里丹的《女性奥秘》一并为第二次妇女运动浪潮奠定了理论基础；约翰·斯图尔特·缪勒的《妇女的屈从地位》、苏珊·奥金的《正义、性和家庭》均对家庭领域的男女关系进行了分析和批判；玛丽·沃斯通克拉夫特在《女权辩护》一书中为妇女争取受教育的权利和参政的权利之推动做出了巨大贡献；卡罗·吉列根《不同的声音——心理学理论与妇女发展》为文化女性主义法学的产生与发展定下了基调；凯瑟琳·A·麦金农在其著作《迈向女性

<sup>①</sup>张雯.女性主义法学的后现代转向及其理论价值[D].黑龙江：黑龙江大学，2009.16.

<sup>②</sup>LEVIT, NANCY, & VERCHICK ROBERT R.M.: Feminist Legal Theory[M], New York and London:New York University Press, 2006, 2.

<sup>③</sup>Id.,p3.

<sup>④</sup>Id.,p6.

<sup>⑤</sup>孙文恺.法律的性别分析[M].北京：法律出版社,2009.171.



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