

学校编码: 10384

分类号_____密

级_____

学号: 2009120094

UDC

厦 门 大 学

硕 士 学 位 论 文

对离婚案件中强化法官职权干预的思考
以子女抚养问题的处理为中心

A Study on Strengthening the Judge's Intervention Based on
Professional Power in Divorce Proceedings
——Focusing on Child-rearing Issues Settlement

邱 翠

指导教师姓名: 蒋 月 教 授

专 业 名 称: 法 律 硕 士

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

厦门大学博硕士论文摘要库

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：

年 月 日

厦门大学博硕士论文摘要库

厦门大学博硕士学位论文摘要库

内容摘要

目前,我国地方法院在司法实践中普遍将子女抚养问题作为离婚的法律后果之一进行处理,使得个案的审理结果有所缺陷。本文试图从对一定数量的涉童离婚案件进行量化分析入手,总结存在的问题,分析其背后的原因,并对法官职权干预的正当性和必要性进行论证,最终提出强化法官职权干预的观点,使“儿童最大利益原则”在涉童离婚诉讼中得到更好的贯彻落实。

全文除前言和结语外,正文共分为三章。

第一章涉童离婚案件司法实践的现状探析。基于对调研案例的量化分析,认为法官在审理涉童离婚案件中对涉及子女抚养的协议内容不作实质审理、怠于调查取证、平衡各方主体利益等现象突出,严重损害了涉案儿童的利益。这些问题的产生,既有立法存在缺陷等客观原因,又与法官权衡裁判效果有关。

第二章法官职权干预的价值基础和现实需要。认为法官职权干预诉讼有利于实现公正、维护秩序、提高诉讼效率,在民事诉讼中其存在具有正当性,但一般情况下不宜过多介入。婚姻家庭纠纷兼具私人性和社会性,有必要通过加强法官对子女抚养问题的职权干预,以满足保障未成年人利益的现实需求。

第三章强化法官职权干预的建议。主张法官应当奉行“儿童最大利益原则”,通过调查取证、诉讼指导等多种途径干预子女抚养问题的处理。同时,完善的立法设计、专业化的审判机构、独立并且专业的调查人员对规范法官职权干预行为具有重要意义。

关键词: 未成年人; 子女抚养问题; 职权干预

厦门大学博硕士学位论文摘要库

ABSTRACT

At present, the child-rearing issues are generally considered to be a part of the legal consequences of divorce in the judicial practice. This idea leads to some defects in judicial decisions. Beginning with quantitative analysis of a certain number of divorce proceedings which minors are involved in, this thesis summarizes existing problems, then analyzes the reasons behind them, and proves the legitimacy of the judge's intervention based on professional power and the necessity of strengthening the power. Finally it puts forward the view of strengthening the judge's intervention based on professional power, which better carries "The Child's Best Interests Principle" through the divorce proceedings which minors are involved in.

This thesis is divided into three parts including preface, body, and conclusion. The body includes three chapters.

The first chapter describes a research on divorce proceedings which minors are involved in. Beginning with quantitative analysis of some related cases, this chapter first describes some outstanding phenomena including the absence of substantive examination of the agreement on child-rearing, negative investigation, emphasizing the balance of interests. These practices do serious damage to the children involved in the cases. It's not just about with objective reasons like the defect of present legislation but also to the judge's subjective consideration of the effect of decision.

The second chapter discusses the value basis of judge's intervention based on professional power and the practical needs to strengthen the intervention. It points out that the judge's intervention based on professional power contributes to achieving justice, maintaining order and improving efficiency. So the existence of it is proper. But in general the judge should not exercise his power too much. Marriage and family disputes have the privacy and sociality; therefore, more efforts must be put into the intervention in child-rearing issues to protect the interests of minors.

The third chapter gives author's advice on strengthening the judge's intervention based on professional power. The author suggests that the judge should carry out "The Child's Best Interests Principle" in litigious activities, intervene in child-rearing issues settlement through multiple channels involving evidential investigation and the guidance of litigious activities. At the same time, legislation-perfect, a special judicial mode and professional judges, the independent and professional investigators, all of

these are of great significance to regularize the judge's intervention based on professional power.

Keywords: Juveniles; Children-rearing Issues; Intervention Based on Professional Power.

厦门大学博硕士论文摘要库

目 录

前 言	1
第一章 涉童离婚案件司法实践的现状探析	4
第一节 司法实践的现状	4
一、调解离婚	4
二、判决离婚	9
第二节 存在的问题	15
一、对涉及子女抚养的协议内容不作实质审查	15
二、怠于调查取证	18
三、裁判中着重平衡多方主体之间的利益	20
四、对当事人缺乏积极引导	21
第三节 原因分析	21
一、我国现行立法存在不足	22
二、人力与财力资源的制约	25
三、对法院裁判可接受性的考虑	26
第二章 法官职权干预的价值基础和现实需要	27
第一节 法官职权干预的价值基础	27
一、公正	27
二、秩序	29
三、效率	30
第二节 强化法官职权干预的现实需要	31
一、发现真实的需要	31
二、解决多重利益冲突的需要	32
三、保障未成年人利益的需要	34
第三章 强化法官职权干预的建议	36
第一节 法官职权干预的基本原则和途径	36
一、法官职权干预的基本原则	36
二、法官职权干预的途径	38

第二节 法官职权干预的规范	44
一、完善立法.....	44
二、设置专业性审判机构和专业法官.....	45
三、引进社会调查制度.....	46
结 语	49
参考文献	50

厦门大学博硕士论文摘要库

CONTENT

Preface	1
Chapter1 A Research on Divorce Proceedings Which Minors Are Involved in	4
Subchapter1 The Present Situation of the Judicial Practice	4
Section1 Conciliation	4
Section2 Judgment	9
Subchapter2 The Existing Problems	15
Section1 The Absence of Substantive Examination of the Agreement on Child-rearing	15
Section2 Negative Investigation	18
Section3 Emphasizing the Balance of Interests in the Judgment	20
Section4 The Inadequate Positive Guidance on the Parties	21
Subchapter3 Analysis of Causes	21
Section1 The Defect of Present Legislation	22
Section2 The Restriction of Both Human and Financial Resources	25
Section3 Taking the Acceptance of Court Decision into Consideration	26
Chapter2 The Value Basis of Judge's Intervention Based on Professional Power and The Practical Needs to Strengthen the Intervention	27
Subchapter1 The Value Basis of the Judge's Intervention Based on Professional Power	27
Section1 Justice	27
Section2 Order	29
Section3 Efficiency	30
Subchapter2 The Practical Needs to Strengthen the Intervention	31
Section1 To Search for Truth	31
Section2 To Solve the Conflict of Various Interests	32
Section3 To Protect the Interests of Juveniles	34

Chapter3	The Advice on Strengthening the Judge’s Intervention Based on Professional Power	36
Subchapter1	The Basic Principle and Approaches	36
Section1	The Basic Principle of the Judge’s Intervention Based on Professional Power	36
Section1	The Approaches of the Judge’s Intervention Based on Professional Power	38
Subchapter2	How to Regulate the Judge’s Intervention Based on Professional Power	44
Section1	Improving Legislation.....	44
Section2	Establishing Special Judicial Mode and Staffing It with Professional Judges.....	45
Section3	Introducing Social Inquiry System	46
Conclusion	49
Bibliography	50

前 言

未成年人合法权益的保护是一个国家社会制度和福利制度的体现,也是社会进步的主要表征。在正常的家庭关系中,未成年人在父母双亲的养育和保护之下较容易实现其生存和发展的利益。但是,随着市场经济的快速发展、个人自由观念的盛行,婚姻家庭受到越来越严峻的挑战,离婚已经成为现代社会极为平常的现象之一。根据民政部的统计,2001年至2011年期间,我国办理离婚手续的对数从125万对增加到287.4万对,并且离婚率呈整体上升趋势。^{①②}随着我国离婚率的稳步上升,越来越多的未成年人面临家庭生活共同体的解散,离婚后未成年子女抚养问题(以下简称“子女抚养问题”)也随之产生。

笔者认为对子女抚养问题这个论题进行研究具有重要意义。第一,子女抚养问题的研究,有利于完善我国立法。目前我国有关离婚后亲子关系的法律规定数量十分有限,相关的司法解释开始实施时间距现在较为久远,表现出明显的滞后性和局限性。因此,子女抚养问题的研究能够促使我国完善相关立法;第二,子女抚养问题的研究,有利于解决个案中子女权益保护的问题。婚姻当事人解除夫妻关系,可能导致子女的合法权益因家庭共同体的解散而减损。对子女抚养问题进行研究可以减少上述隐患,探求保障未成年子女利益的最佳方案;第三,子女抚养问题的研究,有利于保障社会的稳定。未成年人是国家的未来,子女抚养问题如若处理不当,不仅损害了未成年人的利益,还将引发一系列的社会问题,不利于社会秩序的稳定。研究子女抚养问题,能够通过促进立法的完善,使未成年人的生存权、发展权获得更加完备的法律保障,降低父母离异的未成年人因缺乏经济或精神支持走上犯罪道路的机率,减少社会不稳定因素。基于上述意义,笔者选择了子女抚养问题作为本文论述的中心。

学术界对父母离婚后未成年子女的抚养教育研究,主要涉及离婚父母行使权利的类型模式、直接抚养权、探望权、抚养费负担和对外民事责任五个方面。^③此类的研究成果颇多,对涉及未成年人民事案件的研究也多集中在上述五个方

^①民政部财产和机关事务司. 2001年民政事业发展统计报告[EB/OL].

<http://cws.mca.gov.cn/article/tjbg/200801/20080100009394.shtml>, 2013-2-16.

^②民政部门户网站. 2011年社会服务发展统计报告[EB/OL].

<http://cws.mca.gov.cn/article/tjbg/201210/20121000362598.shtml>, 2013-2-16.

^③蒋月. 改革开放三十年中国离婚法研究回顾和展望[A]. 陈苇, 主编. 家事法研究(2008年卷)[C]. 北京: 群众出版社, 2009. 207.

面。近年来，有的学者开始从司法审判方面对涉及未成年人的民事案件着手进行研究。例如，张晓茹在其论文《论家事诉讼中未成年人利益保护的制度完善》（2010）中从检察机关参与涉及未成年人利益的家庭案件等五个方面探讨在诉讼法中对家庭案件中未成年人利益的保护加以特别规定。又如，丁兆增、吴国平在其论文《构建我国未成年人民事案件适用特别程序初探》（2010）中强调审理未成年人民事案件应当适用特别程序，并且必须通过在立法上明确规定未成年人案件的适用范围、强制性调解程序的前置等来强化对未成年人权益的法律保护。而陈思琴在其论文《改革涉少家事案件审理模式》（2012）中则通过介绍一些地方法院的少年法庭在审理涉少家事案件上进行的改革和某些国家、地区审理涉少家事案件中的经验提出了我国涉少家事案件审理模式应当采取职权主义模式。许红霞在其硕士论文《家事诉讼中未成年人利益保护问题研究》（2012）中提出以“未成年人最大利益优先”作为家事诉讼的基本原则，并确立家事诉讼的职权审理模式。

在学术界进行理论探索的同时，部分地方法院也陆续开始探索审理未成年人民事案件的新方法。广州市中级人民法院于2007年5月首创了“社会观护”制度。由人民法院委托“少年法庭之友”担任社会观护员，其职责是：在庭前，负责调查未成年人及其主要社会关系的基本情况和权益保护的现状，并形成书面调查报告；在庭审中，应法庭要求参与庭审并宣读调查报告供法庭质证；在庭后，宣讲法律和伦理道德，对侵犯未成年人权益的行为进行社会干预，督促当事人履行判决确定的义务，并向法院反馈情况。^①“社会观护”制度通过动员社会力量实现了对未成年人合法权益的保护。重庆市沙坪坝区人民法院于2009年12月推出了类似的“社会调查”制度。广州市黄埔区人民法院于2007年5月首创了“法庭导引”制度。该制度的具体内容是：在庭审中法庭辩论阶段结束后，由人民陪审员、法官对庭审中以及社会观护员的调查报告中发现的未成年人的监护人或者其他社会组织在保护未成年人合法权益中存在的问题，从法律、社会、伦理、道德、教育、心理等方面进行启迪、指导、讲解，尽量减少或者避免诉讼对未成年人造成的心理压力和损害，全面、切实地保护未成年人的合法权益，促使其身心健康发展。^②这些研究与实践，基本上强调以法官职权适度介入涉及未成年人民事案件的审理，但基于司法实况进行系统的理论分析的文章仍较少。所以，笔者

^①周道鸾. 广州创新少年审判工作机制[N]. 人民法院报, 2009-4-1(5).

^②黄埔区人民法院课题组. 改革与发展并举 创新与借鉴共融——对进一步推进少年审判工作的调查与思考[EB/OL]. http://web.hp.gov.cn/hpqfy/fgl/t20090629_96555.htm, 2013-2-14.

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