

军婚特殊保护制度之我见

学校编码: 10384

分类号_____密级_____

学号: 12020051300430

UDC_____

厦 门 大 学

硕 士 学 位 论 文

军婚特殊保护制度之我见

Research On The Special Protection Rules
Of Military Marriage

李 爽

李爽

指导教师: 蒋月教授

指导教师姓名: 蒋月 教授

专业名称: 民商法学

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

厦门大学

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）：李爽

2008年 4月 15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

内 容 摘 要

对军人的婚姻实行特殊保护制度，将其与普通婚姻在法律的规定上区别对待，是我国具有中国特色以及深厚历史传统的一项法律制度。2001年新的《婚姻法》修改之前，关于军婚特殊保护制度的问题就引起了广泛的社会讨论，新《婚姻法》第33条加入了但书规定，即：现役军人的配偶要求离婚，须得军人同意，但军人一方有重大过错的除外。本文认为现行立法形式对军人婚姻实行的特殊保护制度既缺乏合理的法理基础，又缺少现实的有效性和可操作性。因此，本文不仅进行废除现行军人婚姻特殊保护制度的立法构建，而且要进一步从福利和激励的思路保障军人的利益。

本文分为前言、正文和结束语三大部分。正文部分分为三章。

第一章对我国现行军婚特殊保护制度的概述。概述包括两个部分。第一部分是军人婚姻特殊保护制度的解析。分析了军人婚姻特殊保护制度中的相关概念和立法目的等；第二部分是军人婚姻特殊保护制度的渊源考察。

第二章是从历史考察和现实争论两个方面对我国军人婚姻特殊保护制度的资料进行总结分析。从历史考察的资料总结，可以得出我国军婚特殊保护制度是一项具有深厚历史传统的法律制度，而从现实争论的对比总结来看，赞成废除这一制度的倾向比例逐渐占到了多数。

第三章从法律价值、现实有效性和具体法律制度规定三个方面对军婚特殊保护制度进行分析，本文认为通过限制军人配偶一方的权利对军人的婚姻实行特殊保护，违反了法律平等的基本价值，缺失合理性和有效性。本文对军人婚姻以及军人的利益应当得到保护持肯定态度，但是建议转变思路和方式，建议以福利和激励的方式，提高军人薪酬待遇水平，完善军人保障制度，实现对军人利益的保护，从而稳定军人婚姻。

关键词： 现役军人； 军婚； 薪酬制度； 社会保障制度

厦门大学博硕士学位论文摘要库

ABSTRACT

Special protection system to the marriage of military personnel, with the discrimination with ordinary marriage in the provisions of the law is of Chinese characteristics, as well as a deep historic traditions of the legal system before the new 2001 marriage law changed, the special protection system to the military marriage has caused extensive public discussion, an article of exception was added in the new marriage, article 33, namely: when the spouse of a service member requests a divorce, it must be agreed to be subject to the military, but there is a exception if the military side has a major fault. In this paper, using the form of legislation to implement a marriage protection system for military personnel is an absence of a reasonable legal basis, and a validity of the lack of realistic and practical. This paper not only for the legislative building of abolition of the special military's system for protecting marriage, but also to further the interests of the military in the idea of encouragement and welfare.

This paper proceeds as follows: preface, text and conclusion. As for the text, it consists of three chapters.

Chapter one is an overview of the China's current military marriage special protection system. The overview contains two parts. The first part is the analysis of the military marriage. The analysis includes the related conceptions and the legislative intent of the military marriage. The second part is a investigation of the origins the military marriage special protection system.

Chapter two is an analysis of China's army marriages special protection system data, from the historical study and practical arguments. From a historical study, we can conclude that special protection system of military marriage has deep historic traditions in the legal system, and from a practical review of controversial contrast, the abolition of the system in favor of proportional gradually accounts for the tendency of the majority.

Chapter three is the analysis of the military marriages special protection system, from the legal value, the validity of the specific reality, and the legal system requirement. This paper argues that by restricting the rights of the spouses of military personnel for special protection of marriage, it violates the fundamental values of the legal equality, and it has the absence of reasonable and effective. We hold a certain attitude on the protection of military marriage and the interests of servicemen, but we suggest changing the ideas and methods. The paper proposes to improve the servicemen's remuneration levels and the military security system with a way of benefits and incentives, then the protection of military personnel can be realized and the military marriage can be stabilized.

Key Words: Servicemen; Military Marriage; Pay System; The Social Security System.

目 录	
前 言	1
第一章 我国现行军婚特殊保护制度概述	2
第一节 军婚特殊保护制度的解析	2
一、军婚的概念.....	2
二、军婚特殊保护的内涵.....	3
三、军婚保护制度的立法目的.....	5
第二节 我国军婚特殊保护制度的渊源	5
一、《中华人民共和国国防法》的规定.....	6
二、民事、刑事等部门法中的规定.....	6
第二章 我国军婚特殊保护制度的历史考察和现实争论	8
第一节 革命根据地时期关于军婚的特殊规定	8
一、第二次国内革命战争时期关于军婚的特殊规定.....	8
二、抗日战争时期关于军婚的特殊规定.....	9
三、第三次国内革命战争时期关于军婚的特殊规定.....	11
四、革命根据地时期军婚特殊保护制度的特点.....	11
第二节 中华人民共和国成立后关于军婚的特殊规定	12
一、1950年《婚姻法》的规定.....	12
二、1980年《婚姻法》的规定.....	13
三、2001年新《婚姻法》的规定.....	13
第三节 新《婚姻法》修改过程中关于军婚规定的争论	13
一、肯定说.....	13
二、否定说.....	14
三、折中说.....	15
第三章 对《婚姻法》中现行军婚特殊保护制度存废的探析	17
第一节 对现行军婚特殊保护制度的法律价值分析	17

一、现行军婚特殊保护制度违背了平等自由的法律价值追求.....	17
二、现行军婚特殊保护制度破坏了权利义务的平衡关系.....	19
三、现行军婚特殊保护制度与诉权相冲突.....	21
第二节 现行军婚特殊保护制度缺乏现实有效性	24
一、法律规范调整社会关系应当具有实效性.....	24
二、婚姻的本质以及特殊性对实效性的要求.....	24
三、现行军婚特殊保护制度缺乏实际有效性.....	26
第三节 新增加的“但书”条款与法定离婚理由存在着矛盾	26
一、“但书”条款及其增加的法律目的.....	26
二、离婚理由的判断标准.....	27
三、“但书”条款与法定离婚理由存在矛盾，实际适用率低.....	28
第四节 现行军婚特殊保护制度的弊端及我们应当进行的思路转变	29
一、现行军婚特殊保护制度的弊端.....	29
二、对军婚保护应当进行的思路转变.....	30
三、军婚保护的有效方式——提高军人薪酬待遇水平，完善军人保障 制度	31
结 语.....	38
参考文献.....	39

CONTENTS

Preface	1
Chapter 1 The Outline of Special Protection System of Military Marriage	2
Subchapter 1 Analysis of the Military Marriage	2
Section 1 The Conception of Military Marriage.....	2
Section 2 The Content of the Military Marriage Special Protection	3
Section 3 The Legislative Intent of The Military Marriage Special Protection System.....	5
Subchapter 2 The Origins of the Special Protection System of the Military Marriage	5
Section 1 The Regulations of National Defense Act of PRC.....	6
Section 2 The Regulations of Civil Department Law and Criminal Department Law.....	6
Chapter 2 Inspection and the Historical Reality of Controversy to the Special Protection System of Military Marriage	8
Subchapter 1 the Special Provisions in the Military Marriages in the Revolutionary Base	8
Section 1 Special Regulations of Military Marriage during the Period of the Second Domestic Revolution.....	8
Section 2 Special Regulations of Military Marriage during the Period of Anti-japanese War	9
Section 3 Special Regulations of Military Marriage during the Period of the Third Domestic Revolution.....	11
Section 4 The Special Provisions in the Military Marriage in the Revolutionary Base.....	11
Subchapter 2 Special Provisions on the Military Marriage after the Founding of the People's Republic	12
Section 1 The Regulations of Marriage Law Constitute in 1950.....	12
Section 2 The Regulations of Marriage Law Constitute in 1980.....	13

Section 3	The Regulations of Marriage Law Constitute in 2001.....	13
Subchapter 3	Controversy of the New Marriage Law on the Process of Amending the Provisions of Military Marriage.....	13
Section 1	Positive Theory	13
Section 2	Negative Theory.....	14
Section 3	Intermediate Theory	15
Chapter 3	The Analysis of Preservation or Abolition of Military Marriage Special Protection Defined in Marriage Law.....	17
Subchapter 1	Analysis the Legal Value of Current Special Protection System of Military Marriage.....	17
Section 1	The Current Military Marriage Special Protection System Violates the Pursuit of Legal Value, Equality and Freedom	17
Section 2	The Current Military Marriage Special Protection System Damages the Balance Relation of Rights and Obligations	19
Section 3	The Current Military Marriage Special Protection System Conflicts with Litigious Right.....	21
Subchapter 2	The Existing Special Protection System of Military Marriage Lacks a Realistic Effectiveness.....	24
Section 1	The Law Adjustment of Social Relation Should have Actual Effects	24
Section 2	The Essence and Speciality of Marriage have Requirements of Actual Effects	24
Section 3	The Current Military Marriage Special Protection System Lacks of Actual Effects.....	26
Subchapter 3	There is a Contradiction between the New Adding Articles of Exceptions Terms and Statutory Grounds for Divorce.....	24
Section 1	Articles of Exceptions and Its Legislative Intent.....	26
Section 2	Judgment Standard of the Divorce Reasons	27
Section 3	Articles of Exceptions have Contradictions with Legal Divorce Reasons, Practical Ate is Low	28
Subchapter 4	The Drawbacks of the Existing Special Protection System of Military Marriage and how We should Change the Idea	29

Section 1	The Disadvantages of The Current Military Marriage Special Protection System	29
Section 2	The Military Marriage Special Protection should have Thought Transformation	30
Section 3	The Effective Way of Military Marriage Special Protection—— Improve the Servicemen's Remuneration Levels and the Military Security System	31
Conclusion	38
Bibliography	39

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

前 言

2001年修订《中华人民共和国婚姻法》(下称《婚姻法》)对家庭暴力问题、离婚后子女的抚养问题、离婚标准问题、事实婚姻问题等展开了激烈的争论,在社会上引起了前所未有的关于婚姻家庭关系问题的大讨论,其中也包括对军婚的特殊保护制度问题的争论。修订后的《婚姻法》第33条加入了但书规定,即:现役军人的配偶要求离婚,须得军人同意,但军人一方有重大过错的除外。此项规定被认为具有重大的进步意义,既维持了军婚保护制度的传统又平衡了军人与军人配偶之间的利益。对军人的婚姻实行特殊保护制度,是我国具有中国特色以及深厚历史传统的一项法律制度,如今我国对军婚的特殊保护制度已经形成了一个多层次的法律保护体系,而在其他国家的立法中很少见到有相类似的规定。

军人被认为是最可爱的人,军人职业也是一项神圣的职业,军人为国家和社会做出了牺牲和贡献,对军人利益进行特殊的重视和保护不论在战争年代还是和平年代都是不能忽视的,对军婚的保护也是必要的。军队是国家安定和人民政权稳定的基础。军人婚姻的稳固,关系到军心的稳定和国家的长治久安。保护军人的婚姻家庭关系,事关国家大局,对于鼓励军人献身国防,提高部队战斗力起着积极的作用。但是我国《婚姻法》采取以限制军人配偶离婚权的模式对军人婚姻实行特殊的保护,是否具有合理性,在实践中是否具有有效性和可操作性,值得怀疑。正如在《婚姻法》修订征集意见的过程中,部分军人认为:这一条其实对我们军人没有什么保护作用,内容是空虚的。由此可见,对婚姻家庭关系这一特殊的法律关系,以法律的手段强制约束人们内心的意愿限制其权利的行使,是不可行的。

对现行军婚的特殊保护制度是否应当废除,如果废除,究竟应该制定什么样的制度或者采用什么样的立法模式才能够对军人婚姻以及军人利益实现真正的保护,达到我们最初稳定军心,保护军人利益从而实现国家和社会稳定发展的立法初衷,这些疑问引发了笔者对军人婚姻问题的思考,因此撰写此文。

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