

学校编码: 10384

分类号\_\_\_\_\_ 密级\_\_\_\_\_

学号: X2008120076

UDC\_\_\_\_\_

# 厦 门 大 学

硕 士 学 位 论 文

试论夫妻生育权的冲突与解决

**Discussion on Conflict and Solution for Child-bearing  
Right Between a Husband and Wife**

刘建宁

指导教师姓名: 蒋 月 教 授

专 业 名 称: 法 律 硕 士

论文提交日期: 2 0 1 2 年 月

论文答辩时间: 2 0 1 2 年 月

学位授予日期: 2 0 1 2 年 月

答辩委员会主席:\_\_\_\_\_

评 阅 人:\_\_\_\_\_

2012 年 月

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

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

## 内容摘要

近年来凸现的生育权纠纷引起了人们的高度关注。随着社会的发展、丁克家庭的涌现，生育已经不再是婚姻家庭的主要职能，渐渐地由种族繁衍的义务变成个人的权利。女性因为自身的生理特点与生育紧密联系，但男子作为生育的主体，也同样享有生育的权利。当夫妻之间发生生育权冲突时，必须通过合理的方式进行解决，以促进各种社会关系的和谐发展。本文从分析生育权概念入手，探讨了生育权的性质、主体、内容、生育权的行使及生育权的冲突，并就解决冲突提出了自己的看法。

本文除前言、结语外，正文共分三章：

第一章生育权概述。分析了生育权的概念争议，提出了自己对生育权的认识。生育权是一种身份权，是受限制的权利，但与其他民事权利相比，具有自己的特征。

第二章分析了生育权的主体、内容及行使，认为生育权的主体是夫妻双方；生育权的内容包括生育决定权、请求权、知情权和方式选择权；生育权的行使就夫妻双方行使生育权的方式分别进行陈述。

第三章就生育权的冲突与解决进行探讨，提出了解决生育权冲突的原则和方法。解决生育权冲突应把握好三个原则：一是夫妻生育权协商行使的原则，二是妇女生育权优先原则，三是男性生育权也应获得法律保护的原则。解决的方法主要有：一是由当事人协商或第三人调解，二是通过收养的方式解决生育权冲突，三是在双方不能达成合意时作为夫妻感情破裂的情形之一而诉请离婚，四是对夫妻一方因通奸、重婚等违法途径而生育子女的处理，五是对夫妻一方实施暴力强迫生育的处理。谨此，期望对解决夫妻生育权冲突问题有所裨益。

**关键词：**生育权；生育权冲突；冲突解决

厦门大学博硕士学位论文摘要库

## Abstract

In recent years, due to the increasing conflict for child-bearing, people pay more attention on this issue. With the development of society, the emerging of traditional families, fertility is no longer the main function of marriage and family, gradually by race multiplication of obligations into individual rights. Women because of their physiological characteristics and fertility closely, but the men as the subject of family, and also enjoy the right of bearing. When couples happened between child-bearing right conflict, must pass a reasonable way to resolve, in order to promote the harmonious development of the various kinds of social relations. This paper, from the analysis of the concept of child-bearing right, discusses the nature of the child-bearing right, the subject, the content, the exercise of child-bearing right and child-bearing right conflict, conflict resolution and puts forward their own views.

The thesis consists of three chapters except for the preface and the conclusion:

The first chapter summerization for child-bearing right. This part analyzes the concept of child-bearing right disputes, puts forward to the understanding of the child-bearing right. child-bearing right is a kind of identity right, is restricted right, but compared with other civil rights, has their own characteristics.

The second chapter analyzes the main body of the child-bearing right and content and exercise, consider child-bearing right as the subject of both sides of husband and wife; The content of the child-bearing right including fertility decision, claims, right to know and mode option; The exercise of child-bearing right is both sides of husband and wife to exercise the right of procreation way statement respectively.

The child-bearing right conflict and solve was discussed on the third chapter. and puts forward some solutions to child-bearing right principle and method of the conflict. Solve child-bearing right conflict, we should grasp three principles: First, husband and wife is the principle of child-bearing right consultation exercise, the second is women's child-bearing right first principle, the third is men of child-bearing right should be given the principle of legal protection. The main methods to solve: First, by negotiation or third party mediation, and second, through the adoption of the resolution of child-bearing right conflict, third, when the two sides could not reach a satisfactory situation as one of the breakdown of marital relations and file for divorce, forth is the spouse for adultery, bigamy and other illegal means and processing have children, five of violence is one of the spouses forced fertility treatment. With these, expect to solve the problem of marital conflict benefit the child-bearing right.

**Key words:** Child-bearing Right; The Conflict of Child-bearing Right;  
Conflicts of Resolution



目 录

前 言.....	1
<b>第一章 生育权概述 .....</b>	<b>4</b>
<b>第一节 生育权的概念和特征 .....</b>	<b>4</b>
一、生育权概念的争议 .....	4
二、笔者对生育权的认识 .....	4
三、生育权的特征 .....	5
<b>第二节 生育权的性质 .....</b>	<b>6</b>
一、生育权既是宪法权利又是民事权利 .....	6
二、生育权是身份权不是人格权 .....	6
<b>第二章 生育权的主体、内容及行使 .....</b>	<b>9</b>
<b>第一节 生育权的主体 .....</b>	<b>9</b>
一、生育权的主体是具有合法婚姻关系的男女双方 .....	9
二、再婚夫妻的生育权主体地位问题 .....	10
三、“姘居者”的生育权问题 .....	10
四、关于罪犯的生育权主体地位问题 .....	10
<b>第二节 生育权的内容 .....</b>	<b>12</b>
一、生育决定权 .....	12
二、生育请求权 .....	13
三、生育知情权 .....	14
四、生育选择权 .....	14
<b>第三节 生育权的行使 .....</b>	<b>14</b>
一、妻子生育权的行使 .....	15
二、丈夫生育权的行使 .....	15
<b>第三章 生育权的冲突与解决 .....</b>	<b>17</b>

<b>第一节 生育权冲突的原因</b> .....	<b>17</b>
一、夫、妻生育观念差异 .....	17
二、夫、妻个人利益与生育利益的不平衡 .....	17
<b>第二节 解决夫妻生育权冲突的原则</b> .....	<b>18</b>
一、夫妻生育权协商行使的原则.....	18
二、妇女生育权优先原则 .....	20
三、男性生育权也应获得法律保护的原则 .....	21
<b>第三节 夫妻生育权冲突的解决方法</b> .....	<b>233</b>
一、由当事人协商或第三人调解.....	23
二、通过收养的方式解决生育权冲突 .....	24
三、在双方不能达成合意的情况下，可以作为夫妻感情破裂的理由之一 请求离婚 .....	24
四、对夫妻一方通过通奸、重婚等违法途径进行生育的处理.....	25
五、对夫妻一方实施暴力强迫生育的处理 .....	25
<b>结 语</b> .....	<b>26</b>
<b>参考文献</b> .....	<b>27</b>

**CONTENTS**

<b>Preface</b> .....	<b>1</b>
<b>Chapter 1 Summary of Child-bearing Right</b> .....	<b>4</b>
<b>Subchapter 1 The Concept and Characteristics of Child-bearing Right</b> .....	<b>4</b>
Section 1 The Concept of Child-bearing Right Controversy .....	4
Section 2 Understanding of Child-bearing Right .....	4
Section 3 Characteristics of Child-bearing Right .....	5
<b>Subchapter 2 Nature of Child-bearing Right</b> .....	<b>6</b>
Section 1 Child-bearing Right is Status Right Not the Personality Right.....	6
Section 2 Child-bearing Right is Both Civil Right and Constitution Right .....	6
<b>Chapter 2 Child-bearing Right</b> .....	<b>9</b>
<b>Subchapter 1 Subject of Child-bearing Right</b> .....	<b>9</b>
Section 1 The Subject of Child-bearing Right of Both Spouses.....	9
Section 2 Married Couple' Child-bearing Right the Main Issue.....	10
Section 3 Cohabitation are The Main Issues of Child-bearing Right .....	10
Section 4 On the Main Issues of Child-bearing Right of Criminals.....	10
<b>Subchapter 2 Contents of Child-bearing Right</b> .....	<b>12</b>
Section 1 Child-bearing Deciding Right .....	12
Section 2 Child-bearing Selecting Right.....	13
Section 3 The Right to Know Child-bearing Information .....	14
Section 4 Child-bearing Right Means the Right to Choose .....	14
<b>Subchapter 3 The Exercise of Child-bearing Right</b> .....	<b>14</b>
Section 1 The Exercise of Child-bearing Right Wife .....	15
Section 2 The Exercise of Child-bearing Right Husband.....	15
<b>Chapter 3 Child-bearing Right Conflict and Resolve</b> .....	<b>17</b>
<b>Subchapter 1 Child-bearing Right of the Causes of Conflict</b> .....	<b>17</b>

Section 1	Difference in Attitudes Couples of Child-bearing Right.....	17
Section 2	Personal Interests and the Interests of Marital Fertility Imbalance..	17
<b>Subchapter 2</b>	<b>Resolve Conflicts of Child-bearing Right should Grasp Three Principles .....</b>	<b>18</b>
Section 1	The Couple's Child-bearing Right to Exercise the Principle of Consultation.....	18
Section 2	Giving Priority to Women's Child-bearing Right .....	20
Section 3	The Three Men of Child-bearing Right Should be Given Legal Protection Principles .....	21
<b>Subchapter 3</b>	<b>Child-bearing Right Conflict Between the Husband and the Wife .....</b>	<b>23</b>
Section 1	Consultation By the Parties or a Third Person Mediation .....	23
Section 2	Child-bearing Right through Adoption to Resolve the Conflict.....	24
Section 3	When the Two Sides Can not Reach Agreement,the Case Breakdown of Marital Relations as One of the File for Divorce ...	24
Section 4	To the Spouse for Adultery,Bigamy and Other Illegal Means to Fertility Treatment.....	25
Section 5	Explosive Force of One Spouse to Force the Implementation of Fertility Treatment.....	25
<b>Conclusion.....</b>	<b>.....</b>	<b>26</b>
<b>Bibliography .....</b>	<b>.....</b>	<b>27</b>

## 前 言

人类的生育既是一种生理现象，又是一种社会行为。在人类的产生和演进的历史长河中，人类的生育行为经历了从无规范、无控制的完全自然生育，到必须生育，即生育为一种义务，再到生育是个人的权利，三个发展演化阶段。

生育权的首次提出是在 1968 年世界人权大会通过的《德黑兰宣言》中，1974 年联合国世界人口会议通过的《世界人口行动计划》对生育权作了经典性的定义：“所有夫妻和个人享有自由负责地决定其子女数量和间隔以及为此目的而获得信息、教育与方法的基本权利；夫妇和个人在行使这种权利的责任时，应考虑他们现在子女和未来子女的需要以及他们对社会的责任。”联合国在 1984 年和 1994 年分别召开的国际人口与发展会议通过的《墨西哥宣言》和《国际人口与发展会议行动纲要》都将生育权作为基本的人权进行了阐述，从而使生育权的主体从“妇女”扩大到“父母”，再扩大到“所有夫妇和个人”，内容从“自由”，发展到“自由负责”，再具体到“对子女负责”和“对社会负责”。

1992 年颁布的《中华人民共和国妇女权益保障法》（以下简称《妇女权益保障法》）第一次以立法的形式确认了妇女的生育权，该法第四十七条（现为第五十一条）规定：“妇女有按照国家有关规定生育子女的权利，也有不生育的自由。”从这一规定来看，没有规定男子是否享有生育权。2002 年 9 月 1 日开始实行的《中华人民共和国人口与计划生育法》（以下简称《人口与计划生育法》）第十七条的规定：“公民享有生育的权利。”该条规定则进一步明确了公民不论男女，均享有生育权。但是，上述法律对生育权的性质、内容等均未涉及。

我国从 20 世纪 70 年代开始推行计划生育，取得了有效降低人口生育率，控制人口过快增长的显著成绩。同时积极响应国际社会的倡议，推进包括生育权在内的人权保障和进步，赢得了国际社会的好评。但应该看到，

我国公民在生育权的实现和保障方面还存在一些问题。

生育权的主要学术研究。迄今,既有专题研究生育权的论文,也有专著。这些研究涉及下列主要方面:关于生育权性质的研究,主要有两种观点。第一种观点认为,生育权是公民享有的人格权,是一项基本人权。<sup>①</sup>第二种观点认为,生育权是身份权,属配偶权的一种。<sup>②</sup>对生育权主体的研究,其观点主要有三种。第一种观点认为,生育权的主体为夫妻。<sup>③</sup>第二种观点认为,生育权的主体为女性。<sup>④</sup>第三种观点认为,生育权的主体为任何公民。<sup>⑤</sup>对夫妻之间谁具有生育决定权的研究,其观点主要有两种。第一种观点认为,在夫妻行使生育权的意见不一致而发生冲突时,女方享有是否生育的选择决定权或应给予女方特别保护。<sup>⑥</sup>第二种观点认为,夫妻有平等的生育权,当双方发生冲突时,应提供平等的保护。<sup>⑦</sup>

2001年初,南京一位八旬老翁孙某状告妻子侵犯其生育权。该案是中国内地较早寻求司法保护男性生育权的诉讼案件,孙某的妻子怕与前夫所生的子女受到冷落,年轻时曾三次私自堕胎,致使老人晚年膝下无子,没有享受到生育的权利。在寻求律师帮助之后,孙某以生育权被侵犯为由提出诉讼。<sup>⑧</sup>该案虽以原告撤诉而告终,但近年来,丈夫状告妻子侵犯其生育权的案件越来越多。根据《人口与计划生育法》第十七条的规定,当夫妻一方想生育而另一方不想生育时,每个人都是在行使自己的生育权,法院判决时也左右为难。

2011年8月9日公布的最高人民法院关于适用《中华人民共和国婚

<sup>①</sup>邢玉霞.我国生育权立法理论与热点问题研究[M].北京:知识产权出版社,2008.59-77;姜玉梅.我国生育权制度研究[M].成都:西南财经大学出版社,2006.55-61.

<sup>②</sup>樊林.生育权探析[J].法学,2000,(9).相同观点的有马慧娟.生育权:夫妻共同享有的权利[J].中国律师,1998年,(7)等.

<sup>③</sup>张静.生育主体范围初探[J].法制与社会,2007,(3);樊有辉.公民生育权初探.乌鲁木齐职业大学学报,2007,(2).

<sup>④</sup>吴洁.单身女性生育权问题研究[J].科学信息,2006,(2).

<sup>⑤</sup>徐先明.生育权及其法律保障[J].湖州师范学院学报,2003,(4).

<sup>⑥</sup>徐安琦.生育权之误[N].中国青年报,2002-1-4;陈苇,冉启玉.公共政策中的社会性别-婚姻法的社会性别分析及其立法完善[J].甘肃政法学院学报,2005,(1):41-49;巫昌祯、夏吟兰主编:婚姻家庭法学[M].北京:中国政法大学出版社,2007.101;王歌雅.生育权的理性探究[J].求是学刊,2007,(11):117.

<sup>⑦</sup>蒋月.婚姻家庭法前沿导论[M].北京:科学出版社,2007.94;杨遂全等著.婚姻家庭法典型案例研究[M].北京:人民法院出版社,2003.226-227.

<sup>⑧</sup>江志国,毛蕾.年轻时妻子私自堕胎3次,八旬老翁怒讨生育权[N].北京青年报,2001年2月26日,第2版.

姻法》若干问题的解释(三) (以下简称《婚姻法解释(三)》) 起了人们的广泛关注, 其中第九条有关夫妻之间生育权问题的规定更是掀起了民众的热议。因此研究夫妻生育权的冲突问题具有积极的现实意义。

本文综合运用概念分析法、辩证分析法和比较分析法等多种方法对婚内生育权冲突问题进行研究, 就生育权的性质、主体、内容、生育权的行使及生育权的冲突与解决提出自己的看法, 期望对夫妻生育权冲突的解决有所裨益。

## 第一章 生育权概述

### 第一节 生育权的概念与特征

#### 一、生育权概念的争议

按照《牛津法律大辞典》的解释，生育一词，是指受孕足月怀胎和生产的全过程。在我国现代汉语中，生育一词有两层意思：一是指生孩子，从怀孕到分娩的全过程；二是指养育，把孩子抚养长大成人。在现代各国法律中，新生命的抚育被分别规定为父母亲权和抚养义务。因此，这里的生育就是指生孩子，不包括养育的内容。

何谓生育权？我国学者对此有不同的界定，主要有以下几种定义：第一，生育权是一个国家为保证人口质量和控制人口数量以法律的形式赋予已婚公民的一项民事权利。<sup>①</sup>第二，生育权指已婚妇女有权按照国家有关规定生育子女，也有权享有按个人意愿不生育子女的自由。<sup>②</sup>第三，生育权是指在一定历史条件下公民基于合法婚姻基础而享有的决定是否生育子女以及如何生育子女的自由。<sup>③</sup>第四，生育权是任何公民，不论是男子还是女子，不论是已婚还是未婚，不论是成年人还是未成年人，都平等享有的一项人格权。<sup>④</sup>第五，生育权是达到法定婚龄的男女决定是否生育和选择如何生育的人格权。<sup>⑤</sup>第六，“生育权是指具有合法婚姻关系的男女依照法律规定享有决定是否生育、何时生育和生育子女数量的权利。”<sup>⑥</sup>

#### 二、笔者对生育权的认识

上述界定中，对生育权概念的理解有明显的差别。主要表现在三个方面：一是生育权主体上的差别，二是生育权性质上的差别，三是生育权内

<sup>①</sup>陈智慧. 妇女生育权实现的法律保护[J]. 政法论坛, 2000, (4).

<sup>②</sup>李洪祥, 王雪梅. 已婚妇女在夫妻关系中的人身权探析[J]. 行政与法, 1999, (3).

<sup>③</sup>樊林. 生育权探析[J]. 法学, 2000, (9).

<sup>④</sup>朱建忠. 论罪犯的生育权[J]. 山西高等学校社会科学学报, 2002, (11).

<sup>⑤</sup>徐先明. 生育权及其法律保障[J]. 湖州师范学院学报, 2003, (4).

<sup>⑥</sup>郑小川, 于晶. 亲属法 原理·规则·案例[M]. 北京: 清华大出版社, 2006. 51~58.



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