



探望权问题的增设 以及引发的法律思考

此次《婚姻法》的修改是我国婚姻家庭、社会生活中的一件大事,是社会的文明和进步的需要。修改后的《婚姻法》增设了若干具体制度和规定,在一定程度上填补了过去立法的空白,丰富了婚姻立法的内容,如有针对性地对重婚、家庭暴力、无效婚姻和可撤销婚姻、夫妻财产制、子女探望权、离婚损害赔偿等作出了补充规定。使婚姻家庭制度日趋完善,具有鲜明的时代特征。

修改后的《婚姻法》增加了一条即第38条“离婚后,不直接抚养子女的父或母,有探望子女的权利,另一方有协助的义务”。“行使探望权的方式、时间由当事人协议,协议不成时,由人民法院判决。父或母探望子女,不利于子女身心健康时,由人民法院依法中止探望的权利,中止事由消失后,应当恢复探望的权利”——这是对行使探望权的规定,同时在修改后的第48条中,也作出了探望子女的判决或裁定,可由人民法院强制执行的规定。

关于探望权的有关规定,弥补了过去立法上的缺陷,是一个重大的突破。这些内容的增加,使我们在审判实践中,有法可依,为保护当事人的合法权益提供了法律依据。

由于我国实行计划生育政策,一对夫妇一个孩子的家庭极为普遍,夫妻二人离婚时,子女的抚养问题即成为焦点,多因子女的抚养权双方争执不下。但毕竟子女只能由一方直接抚养,那么不直接抚养的一方对子女的探望权问题也随之产生,以往在法院处理离婚案件时,无论是调解离婚的,还是判决离婚的,都未对探望子女这一问题作出过任何处理。抚养孩子的一方不准直接抚养孩子的一方去看望孩子,认为孩子既然法院判给我了,就和你没关系了;也有的是离婚时的怨气用这种方法来惩罚对方;有的是为了使夫妻关系得以恢复而采取的手段;逼迫对方复婚,有的是允许你探望,但要求很苛刻,只准看,不准带走,不准单独相处等;有时是给的时间很短暂,没

等探望方与孩子说几句话,就把孩子带走或把对方撵走;有的是只准许不直接抚养子女的一方一年或半年见一次孩子,使得不直接抚养子女的一方和子女都经受着情感上的折磨,以上情况实际上就是不尊重甚至剥夺了他人的探望权。在审判实践中,我们还经常遇到当事人问法官:“孩子判给他(她),可不可以让我看孩子?”我们依据《婚姻法》(修改前)第29条:“父母与子女间的关系,不因父母离婚而消除,离婚后子女无论由父方或母方抚养仍是父母双方子女。”给予解答,即可以探望,但对方式、时间只能告知双方自行协商。有一个案例,一对夫妇离婚后,孩子判归男方抚养,男方为了与女方“制气”就把孩子送到外地亲属家代养,女方无法看到孩子,所以一次次来法院,请求法院协助看望孩子,办案人只好多次找男方,晓之以理,动之以情,最后终于说服男方把孩子从外地接回来,女方看到了孩子,办案人此时充当的是社会工作者的角色,而不是法律的执行者。

关于探望权的行使还有这样一种情况,就是不直接抚养孩子的一方任意行使这一权利,没有一定的尺度,如一对夫妇离婚后,女儿归男方抚养,但女方对女儿非常关心,几乎每天挂电话询问孩子的情况,经常去男方家给孩子送衣物,送食物,后来男方再婚,再婚的妻子对孩子也很好,但女方仍不放心,经常搞突然袭击,去男方家看孩子,还到街坊邻居处搞调查,影响了男方夫妻之间的关系,无奈,男方到法院起诉,要求变更子女抚养关系。

以上种种情况,由于过去无法可依,使得法官无所适从,也让当事人感到法律的缺憾和苍白。

这次婚姻法的修改,虽然对探望权的行使和执行做出了相应的规定,但作为一名基层法院的民事审判干部,我感觉对于探望权的保护还需要在审判实践中逐渐摸索,法律上虽然有了规定,但是在处理当中具体标准是什么呢?目前就这一问题还没有司法解释来加以说明,也没有任何指导性的意见可供参考,那么法官行使自由裁量权的话,势必会产生五花八门的判决。

另外关于探望子女的判决和裁定的执行问题,执行的对象无疑是子女,子女作为活生生的人,如果其中抚养方拒不执行关于探望子女的判决,阻挠不直接抚养孩子一方对子女进行探望,法院依法强制执行,把孩子当作物品一样执行,势必对子女的身心带来不良的影响。还有一种情况就是有一些稍大一点的未成年子女,有了自己的思想和观点,有时可能不愿被探望,这种情况怎么办?能够强制执行吗?如果一定要强制执行,那么对子女是否构成了侵权呢?

关于探望权这一法律规定,看起来问题虽小,但却不是轻而易举就可以理顺的,它需要立法的进一步完善、司法实践中的反复摸索以及公民文化、道德素质的逐步提高等诸多方面的共同努力,还需要时间以及实践的检验。

(张旭航 哈尔滨市动力区人民法院,150060)

姜波 牡丹江市中级人民法院)

普法
园地

法制
谚语

●唐之乱,贿赂充塞于天下为之耳。
(明清之际·王夫之《读通鉴论》卷二十六
唐朝的衰乱,是因为贿赂充塞于天下而造成。)(晓玉)