

內地與香港司法法律規則銜接高峰論壇

Forum on the Interface of Judicial and Legal Rules between Mainland and Hong Kong

最高人民法院及香港特別行政區政府律政司合辦

Co-organised by the Supreme People's Court and the Department of Justice of the HKSARG

内地与香港婚姻家庭案件判决互认与执行中的自由裁量权析辨：以“基本原则”为例

中国社科院法学所副研究员 邓丽

dengli@cass.org.cn

2022.2.15

內地與香港特別行政區法院婚姻家庭案件相互認可和強制執行新機制

New mechanism for reciprocal recognition and enforcement in matrimonial and family cases between the Courts of Mainland and the Hong Kong Special Administrative Region



一、問題的提出

《关于内地与香港特别行政区法院相互认可和执行婚姻家庭民事案件判决的安排》第9条第2款：“……明显违反内地法律的**基本原则或者社会公共利益**，……明显违反香港特别行政区法律的**基本原则或者公共政策**的，不予认可和执行。”

第9条第3款：“……应当充分考虑**未成年子女的最佳利益**。”



二、內地婚姻家庭法律基本原則概述

民法典·總則編

民事權益受法律保護

平等原則

自願原則

公平原則

誠信原則

守法與**公序良俗**原則

綠色原則

民法典·婚姻家庭編

婚姻家庭受國家保護

婚姻自由、一夫一妻、男女平等

保護婦女、未成年人、老年人、殘疾人合法權益

最有利於被收養人（未成年人）

（禁止重婚，禁止家庭暴力……）

優良家風、家庭美德、家庭文明

互相……忠實、尊重、關愛、幫助

平等、和睦、文明的婚姻家庭關係

離婚章

【照顧子女、

女方和無過錯方】

【最有利於未成年子女】

（倡導性規範）

內地與香港特別行政區法院婚姻家庭案件相互認可和強制執行新機制

New mechanism for reciprocal recognition and enforcement in matrimonial and family cases between the Courts of Mainland and the Hong Kong Special Administrative Region



三、两地判决互认与执行中疑似冲突例示

1.“公序良俗”原则是否阻却夫妻一方赠与财产于婚外第三人，如果阻却，是否有碍“保护私有财产权”（《香港基本法》第6条）

过往普遍案例：违反公序良俗——财产处分无效

司法审判新路径：违反共同共有财产处分规则——财产处分无效

近期再审案例：违反公序良俗——贷款之后的赠与无效



三、两地判决互认与执行中疑似冲突例示

2.“照顾女方”原则在夫妻共同财产分割中的适用

“照顾子女、女方和无过错方权益”原则与“平等”“性别平等”原则之间的辩证关系

法理分析：“照顾女方”原则在层级上低于“平等”原则，以“平等”“性别平等”为前提；

实务考察：“照顾女方”原则的适用总是与照顾子女或照顾无过错方的原则关联适用。



三、两地判决互认与执行中疑似冲突例示

3.“最有利于未成年子女”原则在子女抚养权问题上的适用

《民法典婚姻家庭编的解释（一）》第44-48条

| 《儿童权利公约》（CRC） | 《民法典》 《未成年人保护法》（修订） | 《婚姻家庭安排》 |
|---|---|------------|
| “儿童利益最大化的原则” （中文作准本） “the best interests of the child” | 最有利于被监护人的原则 最有利于被收养人的原则 最有利于未成年子女的原则 最有利于未成年人的原则 | 未成年子女的最佳利益 |

內地與香港特別行政區法院婚姻家庭案件相互認可和強制執行新機制

New mechanism for reciprocal recognition and enforcement in matrimonial and family cases between the Courts of Mainland and the Hong Kong Special Administrative Region



四、解決衝突的路徑與自由裁量權的適用

初心與願景：“最大程度便利兩地當事人，最大範圍相互認可和執行”——最高人民法院司艷麗法官

最好的注釋：妥善解決香港地區“舊式婚姻”“認可婚姻”的歷史遺留問題

如何處理疑似衝突？

程序上，善用專家證人；法理上，區分不同性質；裁判上，循比例原則行使自由裁量權。



內地與香港司法法律規則銜接高峰論壇

Forum on the Interface of Judicial and Legal Rules between Mainland and Hong Kong

最高人民法院及香港特別行政區政府律政司合辦

Co-organised by the Supreme People's Court and the Department of Justice of the HKSARG

Thank you!



內地與香港特別行政區法院婚姻家庭案件相互認可和強制執行新機制

New mechanism for reciprocal recognition and enforcement in matrimonial and family cases between the Courts of Mainland and the Hong Kong Special Administrative Region