

## ● 民法典实施过程中的婚检备案审查疑难问题研究

特约主持人:程雪阳(苏州大学特聘教授,《苏州大学学报(法学版)》副主编)

**主持人语:**自全国人大常委会2017年12月听取《关于十二届全国人大以来暨2017年备案审查工作情况的报告》以来,备案审查工作报告机制在我国逐渐发展成为一项稳定的制度化工作。党的二十大报告也明确提出要“完善和加强备案审查制度”。2023年12月,全国人大常委会又出台了《全国人民代表大会常务委员会完善和加强备案审查制度的决定》。基于这些制度发展,备案审查制度研究近几年已经发展成为我国法学研究中最活跃、最为活跃的领域。同时,《民法典》自2020年颁布实施以来,也出现了一些需要解决的疑难问题。比如,针对现行《母婴保健法》与《婚姻登记条例》围绕当事人结婚时是否应当持有“婚前医学检查证明或医学鉴定证明”存在的规范冲突,全国人大常委会法工委在《关于2021年备案审查工作情况的报告》中提出,将“与国务院有关部门沟通,推动根据民法典精神适时统筹修改完善相关法律法规制度。”但迄今为止,“民法典精神”究竟是什么,又如何“统筹修改完善相关法律法规制度”,依然并不明确,需要开展深入研究。

针对我国法治建设过程中出现的难点问题开展深入研究是法学研究者的使命,法学期刊则应当为高质量的法学研究搭建交流和沟通的平台。秉持着这一理念,2023年6月,本刊与《备案审查研究》编辑部、苏州大学东吴智库以及苏州大学王健法学院共同举办了“备案审查领域疑难法律问题专题研讨会”,邀请国内50余名专家学者集中研讨近两年备案审查领域出现的“异地调用检察官制度的优化与完善”和“民法典与婚检制度的发展与完善”两个疑难问题。目前呈现在大家面前的专题论文,就是本次会议形成的部分成果。

本期专题文章有以下三方面的特点:首先,从落实备案审查意见的角度研究“民法典与婚检制度的发展与完善”;其次,由来自宪法和法理学科的学者讨论《民法典》中的疾病婚撤销制度如何进行贯彻和落实;最后,分析结论差异很大。

杨晓楠教授在《备案审查背景下婚检法律制度之重构》一文中认为,当《民法典》将身体疾病作为禁止结婚的要件之后,国家在婚姻领域可建立婚前健康咨询、免费自愿婚检、个人声明等制度,但不能建立任何形式的强制婚检制度。即使婚姻登记机关只查验当事人是否完成婚检而不根据婚检结果决定当事人能否结婚,也是对公民宪法上婚姻自由的不当干涉。而在《宪法视野下的婚检制度变革与完善——基于〈民法典〉第1053条告知义务的履行》一文中,秦奥蕾教授和陈一宏博士则认为,从婚姻法时期到民法典时代,婚检制度的功能目标应从“识别禁婚疾病”转变为“履行告知义务”。为此,国家不应在当事人婚前是否患有重大疾病进行实质性审查,也不应根据婚检结果决定当事人能否结婚,但国家应当通过“程序强制”要求当事人在婚前履行《民法典》第1053条规定的“婚前患有重大疾病的如实告知义务”。建立“程序强制+形式审查”式的婚前医学检查制度,这才是符合宪法框架要求的“民法典精神”。

屠振宇教授撰写的《〈民法典〉实施后强制婚检的合宪性争议》一文则认为,婚检领域的法律争议应当纳入合宪性框架进行分析,而不只是按照民法典精神来统筹修改完善婚检领域法律法规制度,因为国家有保护婚姻的宪法义务。就具体研究结论而言,其认为,由于《母婴保健法》第12条只要求男女双方在结婚登记时“应当持有婚前医学检查证明或者医学鉴定证明”,并未赋予婚姻登记机关根据医学检查结果批准当事人能否结婚的职权。因此,该条所设立的“强制婚检制度”可以获得合宪的正向评价。不过,其同时又指出,根据民法典精神,《母婴保健法》第12条应当被解释为是一项“非强制性的私法规则”或者“倡导性规范”。这种合宪性分析和法律解释方案是否具有可行性与可接受性,需要关心和关注婚检领域法律规范和法学理论发展的研究者进一步讨论。

孙嘉阳博士撰写的《婚检制度的法理反思与制度重构——以婚姻自主为核心的讨论》一文则跳出了现行法的规定,努力从“婚姻自主”“善”“家长主义”等基本概念出发讨论婚检议题。在其看来,在涉己领域内,个人自主权比个人福祉更重要。但婚姻不是一个人的事情,基于“隐瞒欺骗情景下伤害的不可撤销性”以及“非隐瞒欺骗情景下未婚检选择的无价值”,国家应当超越中立性,并为公民提供充足的手段来帮助他们追求善。为此,国家法应当建立一种“确保拟结婚双方在婚前相互知悉婚检结果”的“形式强制”婚检制度。

截至本专题编辑完成之时,全国人大常委会和国务院有关部门依然没有对如何“根据民法典精神适时统筹修改完善婚检领域有关法律法规制度”作出最终的决定。本专题刊发的四篇文章也表明该领域的理论争议并没有得到完全化解。因此,我刊期待通过集中刊发这四篇文章,吸引更多的学者参与到该领域的理论和规范研究当中,从而一方面尽早解决该领域已经存在长达20年的规范冲突,另一方面推动我国备案审查制度进一步地落实和发展。