

婚内到底有没有强奸罪



新闻背景

男子“婚内强奸”被判无罪

李某与妻子张某于2005年9月5日登记结婚,后生下一女。2009年年初,他们因为家庭琐事争吵而闹离婚。3月,双方在共同生活的商品房中分房居住。

4月8日21时许,两人在家中再次发生争吵。争吵推搡过程中,李某将张某按倒在主人房内的床上,声称要和张某发生性关系,遭到拒绝。但是李某强行与张某发生了性关系。

当时,李某反抗叫喊的声音引起邻居注意并报警,警方当晚将两人带走做笔录。

第二天上午,张某到当地派出所向办案民警解释两人始终夫妻一场,她不想李某为此事坐牢,想撤销案件。

但是,到了4月21日,张某的态度发生了戏剧性的转变,她再次找到办案民警递交了一份《申请书》,要求警方立案追究李某刑事责任。

同一天,张某向广东省佛山市顺德区法院起诉要求与李某离婚。法院依法审理之后认为双方感情尚未破裂,于同年10月20日判决驳回张某的全部诉讼请求,双方均没有提出上诉。

法院指出,在正常的婚姻关系存续期间,任何一方都有与另一方同居的义务,性生活是夫妻共同生活的组成部分,在这种情形下对强行与妻子发生性关系的丈夫以强奸罪判处刑罚,与事实及法律相违背,也不符合我国的伦理风俗,丈夫不应成为强奸罪的主体。

具体到此案中,李某与妻子张某虽然在闹离婚,但双方当时没有向法院起诉或到民政部门办理相关手续。案发后,张某才向法院提出离婚诉讼。据此,法院近日一审认为,依据法律规定不能认定被告人李某构成强奸罪。

【主持人】有专家认为,在婚姻关系存续期间,性生活是夫妻生活的重要内容,性行为既是配偶间的一种权利,也是一种义务。这是否可以理解为,夫妻间对“性”既有权利索取,也有义务付出?请嘉宾谈谈看法。

徐宗新 这种观点是片面的。首先,《婚姻法》仅仅规定性生活是夫妻生活的重要内容,但并不是全部,也不是夫妻关系成立的必备条件。认为丈夫对妻子享有不受限制的性权利的观点,显然没有过硬的法律依据。

其次,夫妻双方是平等的,权利义务也是对等的。如果将性权利视为丈夫的独有权利,而妻子只有配合的义务,那显然夫妻关系是不平等的,那就回到了男人奴役妇女的

话题二

强奸罪是否适用于丈夫?

【主持人】我们知道,强奸罪的根本要件是“违背妇女意志”。既然如此,我们又该如何界定“婚内强奸”行为呢?因为“性生活是夫妻生活的权利义务”与“违背妇女意志”本身就是一对矛盾。对此,嘉宾怎么看?

魏建良 我认为,在一般情况下(分居、提起离婚诉讼等除外),婚内不存在强奸罪。我国刑法学会理事、华南理工大学法学院副院长徐松林教授指出,按我国刑法理论,“婚内强奸”行为一般不宜以强奸罪论处,夫妻生活中,即使确有一方不愿意,但这只是夫妻间的性道德问题,只应受道德谴责。这样,就不存在“性生活是夫妻生活的权利义务”与“违背妇女意志”这一法律上的矛盾。

童松青 这当然是一对矛盾,但在婚姻正常时期,所谓的“婚内强奸”,不好鉴定。只能

话题三

【主持人】家庭暴力是当前社会各界十分关注同时着力整治的社会问题,而“性暴力”是家庭暴力中比较特殊的行为。因此,对这种较难定性行为应该如何整治,将成为治理家庭暴力的新课题。请嘉宾谈谈看法。

魏建良 我前面强调了在“一般情况”下,婚内不存在强奸罪。但在婚姻状况处于非正常的情况下,如分居、提起离婚诉讼等期间,丈夫违背妻子的意愿强行与妻子发生性关系,与强奸其他妇女的社会危害性无本质区别,以强奸罪处罚是符合法理和情理的。如《上海市实施〈中华人民共和国妇女权益保障法〉办法》明确规定,“夫妻在办理离婚期间,男方不得侵害

究竟是否存在“婚内强奸”,这是多年来法律界和社会上争论不休的问题,其中比较典型的是“妇女意志说”和“夫妻义务说”两种观点。最近,广东一家法院判了一例“婚内强奸”无罪的案件,支持了“夫妻义务说”,同时也在社会上引起了新一轮的争论。本期《看法》请嘉宾也来谈谈这个话题。

话题一

夫妻的权利义务是否包括“性”?

落后时代。这是有违现代文明,违反《婚姻法》甚至《宪法》规定的男女平等的基本原则的。

因此,虽然我国《婚姻法》规定了配偶权中有同居权,同居权中包含着性交权,但不等于丈夫就能够对妻子为所欲为、随意违背妻子意志进行强奸。

魏建良 权利、义务有法定权利、义务和道德权利、义务之分。法定权利和义务的一个重要特点是:有国家强制力作为保障,应该获得而没有获得,国家可以动用强制力迫使义务方提供义务以满足权利方。而道德权利、义务只能以道德力量约束双方。

同居权利就是权利方应该从对方获得性生活的机会,而义务方则应该提供给对方性生活的机会。如果我们把同居权利和义务看作是法定权利和义务的话,那么如果一方不履行的话,国家能否以强制力保证同居权利、义务的实现呢?显而易见,国家根本就无法以强制力迫使双方进行性生活。因此,我认为,性生活只是一种道德上的权利和义务。

童松青 我认为,性是夫妻之间的一种权利,也是一种义务。现实生活中我们往往可以看到这样的案例:夫妻一旦分床,感情一般就会比较糟糕;长期分床,结果很可能就是分手。性在婚姻中是相当重要的,是既可以让婚姻牢固又可以让婚姻毁灭的因素。

是在婚内的特殊时期,可以成立“婚内强奸”:比如女性在身体不允许的情况下,丈夫霸王硬上弓,这可以考虑犯罪成立;或者以胁迫暴力的手段,以变态的方式行使性行为,比如一方已经提起离婚诉讼,另一方以暴力等手段逼迫对方发生性关系,这时候可以成立犯罪。双方因为不愉快甚至吵架之后发生性关系,决不能考虑“婚内强奸”,否则这个罪名就可能被滥用,许多男人会遭殃。

徐宗新 “婚内强奸”认定强奸罪应当有条件地适用,不能一概地否认,也不能一概地肯定。一方面,应当认识到夫妻间有性交的权利,法律保障双方的性交权利,将丈夫对妻子的性行为用婚外性行为的标准来判断,将轻微暴力的、违背妻子意志不严重的性行为也认为是犯罪,显然无视法律所赋予的配偶权,是不恰当的。

如何治理婚内“性暴力”?

和限制女方的人身权利和行动自由”。应该承认,丈夫违背妻子的意志强行与其发生性关系,对妻子造成的伤害是客观存在的,认定“婚内强奸”为强奸罪,保护妇女合法权益的良苦用心也值得充分肯定,它似乎可以保证妻子在此时获得相对公正的对待。但是,需要追问一句,在婚姻还没有走到尽头时,为了补偿妻子一时之感受,为了“保护妇女的合法权益”,使丈夫被追究了刑事责任甚至被判了刑,而双方又不离婚的话,妻子将面临怎样的生活?妻子的权益真的得到保护了吗?

徐宗新 当前我国《刑法》对“婚内强奸”持谨慎态度,一般不认为夫妻关系存续期间

本期嘉宾



省律师协会刑事业务委员会副主任 徐宗新



省社会科学院法学所副研究员 魏建良



民进浙江省委社会法制委员会主任 童松青

另一方面,更要看到,性权利是人身权中的重要权利,是与生俱来的权利,不能因与他人缔结婚姻契约而消灭。人身权不能出卖,就像同意别人砍自己的手抵债对方也构成故意伤害罪一样,人身权无法让渡,人身权高于契约权。否则,女人一结婚,就可能变成男人的性奴隶。还有以下两种情况,实践中也可认定为强奸犯罪:一是男女双方虽已登记结婚,但并无感情,并且尚未同居,也未曾发生性关系,而女方坚持要求离婚,男方进行强奸的;二是夫妻感情确已破裂,并且长期分居,丈夫进行强奸的。

所以,“性暴力”已经成为家庭暴力的主要组成部分,不打击,保护妇女权益就难以落到实处。从对策上看,一方面,要对前述可以认定为犯罪的丈夫强奸妻子的行为加强惩处,并加强相关法律宣传;另一方面,对丈夫性虐待妻子,情节恶劣的,妇女维权机构要坚决支持妇女维权,鼓励其提出自诉,追究不良丈夫虐待罪的刑事责任。

本版策划 朱立宪