

以案说法

父亲给女儿汇款80余万元,借款还是赠与?

通讯员 王丹

父母与子女之间的情感本应是无私的,然而当父母关系出现裂痕,亲子关系受损,因爱付出的各项费用可以申请退还吗?近日,安吉县人民法院审结这样一起有些特殊的民间借贷纠纷案件。

2006年,张先生与前妻协议离婚,并约定女儿小花跟随母亲生活,张先生承担小花抚养费的80%。2017年2月至2019年3月,小花大学毕业后,张先生先后向其汇款45次,共95160元,用于女儿的日常生活消费。期间,张先生还帮小花支付了购车首付、缴纳购置税和偿还车贷等计25.9万元,并分5次转账共44.7万元赞助小花与男友合作开公司。

2019年底,张先生向小花催讨上述款项,引发矛盾,双方为此争吵,并报警处理,父女关系陷入僵局。小花在支付了4万元后便失去联系,于是张先生将亲生女儿告上法院,要求女儿归还剩余66.6万元。

张先生认为,他为女儿支付的大量款项来源于住房及厂房拆迁,是失去生产资料后政府给予的补助,也是后半生的养老钱,所有款项应属借款,在其生活困难或急需资金时女儿应予以归还。

小花辩称,作为具有抚养和赡养关系的家庭成员,在经济上互相帮扶是人之常情,所有款项应属赠与款。自己与张先生也没有借贷关系的凭证,因此借贷关系的存在应该由张先生举证。

法院经审理认为,双方系父母子女关系,对案涉款项的金额及用途均无异议。对于款项性质问题,没有借条凭证不代表为无偿赠与。在张先生没有明确所有款项为赠与款的情况下,小花应承担款项是赠与款的举证责任。根据法律规定、社会习惯等因素,父母给予子女抚养费虽是人之常情,但因子女成年后已经不属于父母履行抚养义务的阶段。本案中,张先生为小花提供买车、创业等款项的行为,更多的带有暂时帮助的性质。因此,张先生给女儿的95160元的生活费不宜认

定为借款,而买车、创业款等共计66.6万元应认定为借款,应予以返还。

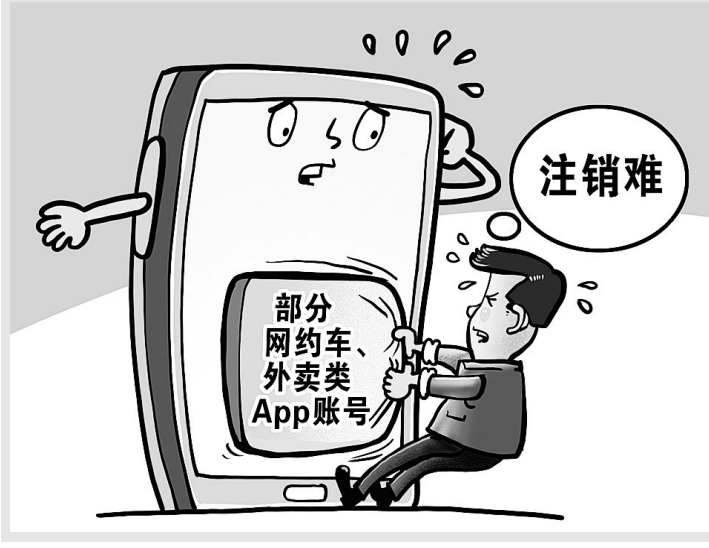
法官说法:

根据《最高人民法院关于适用<中华人民共和国民事诉讼法>的解释》第一百零九条规定,当事人对欺诈、胁迫、恶意串通事实的证明,以及对口头遗嘱或者赠与事实的证明,人民法院确信该待证事实存在的可能性能够排除合理怀疑的,应当认定该事实存在。

上述规定表明,对赠与事实的认定应该高于一般事实“具有高度可能性的”的证明标准。在出借人一方没有明确赠与意思表示的情况下,应根据《最高人民法院关于审理民间借贷案件适用法律若干问题的规定》第十七条规定:借款人应承担款项系赠与的举证责任。

本案中,张先生明确款项为民间借贷法律关系,小花未提供充分证据证明案涉款项系赠与意思表示,应承担不利的法律后果。

法治漫画



## 注销难

中消协近日发布《50款App账号注销及自动化推荐退订测评报告》显示,部分网约车、外卖类App账号在用户注销、关闭自动化推荐方面存在问题较多。 新华社 朱慧卿 作

生活与法

## 婚礼前一天新娘出轨 新郎的损害赔偿获支持

通讯员 张鸿翌 雷震雲

婚礼前一天发现妻子出轨,双方闹上法庭要离婚,丈夫还要求妻子支付损害赔偿金5万元。近日,衢州市柯城区法院审理了该案,这也是该院适用民法典审理离婚损害赔偿的首案。

### 案情经过

今年3月,罗霞经人介绍与丰强相识,两人在当月办理了结婚登记手续。办酒席的前一天,罗霞被丈夫发现出轨。之后,双方因离婚达不成一致意见,引起诉讼。

庭审现场,罗霞称,双方性格脾气不合,至今未同居,但因离婚事宜不能达成一致意见,故起诉离婚。

丰强称,双方离婚不是因为性格不合,而是因为罗霞婚内出轨。他同意离婚,但要求罗霞因婚内出轨,支付损害赔偿金5万元。

法院认为,由于这对夫妻感情确已破裂,经调解无效,应准予离婚。丰强在诉讼中明确要求罗霞支付损害赔偿金5万元,因罗霞自认婚内出轨,其行为已构成重大过错,丰强的主张于法有据,法院予以支持。

综上,法院判决准予双方离婚,罗霞赔偿丰强损害赔偿金5万元。  
(文中当事人均系化名)

### 法官说法:

民法典第一千零九十一条规定,有下列情形之一,导致离婚的,无过错方有权请求损害赔偿:(一)重婚;(二)与他人同居;(三)实施家庭暴力;(四)虐待、遗弃家庭成员;(五)有其他重大过错。

“有其他重大过错”扩大了婚姻中无过错方可以主张损害赔偿的范围。该兜底条款的灵活性、抽象性和外延的不确定性,在最大范围和程度上将一切有重大过错导致离婚的行为,都纳入到无过错方可以主张损害赔偿并得到法院支持的范围中,也为法院在审理重婚、家庭暴力等四种情形之外的离婚损害赔偿案件提供了法律依据。

虽然离婚损害赔偿受到严格的条件限制,但法官可以根据已查明的情况结合常情常理常识,依法确定过错方是否应当承担损害赔偿 responsibility,并对赔偿数额进行自由裁量。

法官提醒,婚姻不易,且行且珍惜。希望所有人能树立符合社会主义核心价值观取向的婚姻观、家庭观,勿将婚姻当作儿戏,切实履行夫妻间的忠实义务,维护平等、和睦、文明的婚姻家庭关系。

法官说法

## 老人留遗嘱把房产送给前妻,女儿却称有瑕疵无效 法院这么判

通讯员 富法

老人去世后,将房产留给第二任前妻,女儿却说瑕疵遗嘱无效。近日,本案经杭州市中级人民法院二审宣判。

苏大爷早年与妻子离婚,女儿跟随母亲定居上海。花甲之年,苏大爷与蔡阿婆再婚后又离婚。因苏大爷体弱患病,蔡阿婆决定留下来陪伴照顾,直至苏大爷病逝。

2019年8月6日,苏大爷想将名下的一套房产通过遗嘱方式赠与蔡阿婆,但因无法写字,由蔡阿婆代书立遗嘱一份,其本人签字捺印、宣读代书遗嘱内容,全程录音、录像,还请同病房两病友见证。

苏大爷病逝后,女儿对此颇有意见,未配合蔡阿婆办理该房产过户手续,亦未处理苏大爷后事。

无奈之下,蔡阿婆诉至杭州市临安区法院,要求按苏大爷遗嘱内容接受遗赠房产并办理过户手续。

庭审中,双方各执一词,蔡阿婆称,自己照顾苏大爷的生活起居并陪伴就医,期间苏大爷女儿从未看望照料,苏大爷感念她的付出,但苦于身体状况,无法亲自到场办理两人复婚。为使她合法获得案涉房产,苏大爷思虑再三决定通过遗嘱的方式将房子留给她。

苏大爷的女儿则认为,蔡阿婆提交的遗嘱不符合遗嘱的形式要件,代书遗嘱由受遗赠人蔡阿婆书写,且无见证人;录音录像遗嘱中见证人未表明身份及年月日,且另一位见证人肖像不明显。两份遗嘱不能构成有效遗嘱,遗赠自然无效,应按法定继承办理。

法院审理后认为,苏大爷的遗嘱涉及代书遗嘱、录音录像遗嘱,代书遗嘱的代书人为蔡阿婆,无见证人签名,不符合代书遗嘱的形式要件,故

对代书遗嘱不予认定。

录音录像遗嘱记录了苏大爷宣读代书遗嘱内容及签字捺印过程,与代书遗嘱内容一致。据相关病历显示,苏大爷立遗嘱时意识清楚,表达明确,虽录音录像遗嘱中其中一个见证人肖像不明显,且未记录年月日存在瑕疵,但两名见证人已通过录音录像形式对见证过程予以说明,综合苏大爷和见证人的年龄、文化程度、法律意识、当时身体状况及疫情期间病房管理要求等因素,不应苛求形式,故可认定案涉录音录像遗嘱系苏大爷真实意思表示,该遗嘱具有法律效力。

本案经二审维持原判,现已生效。

### 法官说法:

根据民法典第一千一百三十七条:以录音录像形式立的遗嘱,应当有两个以上见证人在场见证。遗嘱人和见证人应当在录音录像中记录其姓名或者肖像,以及年、月、日。

民法典继承编新增了录像遗嘱,并对录音录像遗嘱的形式要件作了明确规定。立法规定遗嘱形式,目的在于最大限度保障遗嘱内容系立遗嘱人的真实意思表示,而非限制或否定立遗嘱人的真实意思。

司法裁判在严格把握遗嘱形式要件的同时,也应最大限度回归立遗嘱人的真实意愿。本案中,虽录像遗嘱在形式上略有瑕疵,但结合具体案情来看,确能反映立遗嘱人的真实意思表示,故应认定有效。

法官提醒,立遗嘱人在表达真实意思的同时也要注意形式合法完备,避免“身后事”变成“麻烦事”。继承人对此也应理性面对,本着互谅互让、和睦团结的精神,共促良好家风。