

國際私法上離婚問題之研究

林 益 山*

目 次

- 壹、前言
- 貳、涉外離婚事件之國際裁判管轄權
 - 一、概說
 - 二、立法主義與立法例
 - 三、我國涉外離婚事件國際裁判管轄權之確定
 - (一)學說與理論
 - (二)實務見解
 - (三)小結
 - 四、管轄權之專屬性
 - (一)實務見解
 - (二)學說見解
 - (三)小結
- 參、涉外離婚事件之準據法
 - 一、概說
 - 二、離婚準據法之立法主義
 - (一)法庭地法主義
 - (二)屬人法主義
 - (三)折衷主義
 - 三、我國規定
 - (一)離婚原因之準據法
 - (二)離婚效力之準據法
- 肆、結論

關鍵字：離婚、管轄、國際私法、習慣居所、住所、承認、法院、理由、不重要的、進行、請願、相反地、配偶。

Keywords : divorce, jurisdiction, Conflict of Law, habitually resident, domicile, Recognize, court, ground, immaterial, proceeding, petition, conversely, spouse.

* 林益山，美國太平洋學院法學博士，加拿大莎省大學博士後研究，前國立臺北大學法律學院院長、國立中興大學法律系系主任暨法研所所長、考試院「國際私法」命題典試委員，現任真理大學財經法律學系特聘教授，國立臺北大學法律學系兼任教授。

摘 要

現今社會由於工業化、都市化、及大眾傳播事業發達，家庭功能及價值觀念皆和早期農業社會有很大的不同，而上述之轉變對婚姻制度而言，造成很大之衝擊，此從各國離婚率日漸上升可窺出端倪。根據我國內政部統計資料顯示，近十年來我國離婚對數之平均年增率為 2.5%，有逐漸上升的趨勢，許多社會問題亦隨著離婚率的升高接踵而來，此亦為世界各國皆有之棘手問題。

而婚姻之消滅，有出自於自然之事實者如夫妻一方之自然死亡，有出於人為者如離婚是。關於婚姻之主義，各國立法例規定不一，有採許可離婚主義者，其理由為夫妻間固以終生共同生活為目標，然若已缺乏互敬互愛之心，勉強生活在一起反增加彼此間之痛苦，故准許離婚。有採禁止離婚主義者，或基於道德觀念，以為婚姻為人倫之大本，如准許離婚將造成輕易離婚之流弊，致生破碎之家庭；或基於宗教信仰，以為夫妻乃神意所結合，故人不得離之；或基於子女利益之保護，以為子女之出生及養育乃婚姻必然之結果，若准許離婚，則子女之利益將無法獲得妥善之保護。

從上所述可知，各國關於離婚之規定不一，本文即就涉外離婚案件之管轄，原因及效力分別討論之。而立法院於 99 年 4 月底通過之涉外民事法律適用法第五十條規定：「離婚及其效力，依協議時或起訴時夫妻共同之本國法；無共同之本國法時，依共同之住所法；無共同之住所法時，依與夫妻婚姻關係最切地之法律。」符合了兩性平等原則，並與「公民與政治權利國際公約」保障人權的精神相互呼應，堪稱進步與妥善之立法。

A Research on the Conflict of Laws in Divorce

Lin, Yih-Shan

Abstract

The jurisdiction of divorce is very important part of conflict of Laws. But the question of choice of law has never been prominent in our and English rules of the conflict of Laws relating to divorce.

English Courts have jurisdiction to entertain proceedings for divorce if (and only if) either of the parties to marriage (a) is domiciled in England on the date when the proceedings are begun, or (b) was habitually resident in England throughout the period of one year with that date.

In proceedings in England for divorce, the court will apply English domestic law. Hence, if a spouse habitually resident in England but domiciled abroad petitions for divorce on a ground recognized by the law of his domicile but not English law, the court has no power to grant a decree. Conversely, if the petition for divorce on a ground recognized by English law, it is immaterial that the ground is not recognized by the law of his domicile.