

# 《代孕规制的法律问题研究》

## 书籍信息

版次：1

页数：

字数：

印刷时间：2016年10月01日

开本：16开

纸张：胶版纸

包装：平装

是否套装：否

国际标准书号ISBN：9787552015478

## 编辑推荐

本书是国内\*部全面研究代孕法律问题的专著。

中国的代孕活动已然发展壮大成为一个灰色产业链。对我国的人类辅助生殖技术发展、伦理和法律规制形成了严峻挑战。本书通过对国内外古今代孕相关法律法规的分析，给中国的代孕法律规制提出了相应的策略和建议。

本书不仅弥补了国内法学界在代孕规制研究方面的不足，有助于为我国代孕规制的立法应对及司法调整提供有针对性的、有价值的参考建议，且对我国代孕规制的伦理学、社会学等领域的研究具有重要的启发与推进意义

## 内容简介

伴随着人类辅助生殖技术的不断进步，代孕已经逐步发展成为一个灰色产业，给我国人类辅助生殖技术的发展带来了严峻挑战。本著作在分析代孕给当代社会伦理与法律带来挑战的基础上，运用多学科研究方法，对代孕规制引发的法律问题及其对策进行了系统梳理和探讨。作为国内全面研究代孕规制的首部专著，本书不仅弥补了国内法学界在代孕规制研究方面的不足，有助于为我国代孕规制的立法应对及司法调整提供有针对性的、有价值的参考建议，且对我国代孕规制的伦理学、社会学等领域的研究具有重要的启发与推进意义。?文等各类文章310余篇（其中在各类核心期刊发表的有60余篇，并有30余篇被《中国社会科学文摘》《人大复印资料》《检察日报》等转摘），出版有独撰、主编或参编著作近30部，计达400多万字；承担国家社科重点项目、青年项目、中国法学会部级项目等各类项目20余项，并先后获得“第二届上海市法学优秀成果三等奖”“第十一届上海市哲学社会科学优秀成果三等奖”以及“中国首届（1984—2014）刑法学优秀著作二等奖”“中国科技法学会优秀人才奖”等各类奖励20余项；接受海内外媒体访谈50余次。

## 作者简介

刘长秋，男，法学博士。现为上海社会科学院法学研究所研究员、法学研究所生命研究中心主任，上海社会科学院首批创新工程特色人才。2015年被评为第六届上海市优秀中青年法学家，2016年获得上海市五一劳动奖章、上海市宣传系统优秀共产党员；兼任国家人类基因组南方研究中心伦理委员会委员、中国行为法学会软法研究会常务理事、中华医学会医学伦理委员会青年委员会委员、中国科技法学会理事、山东省高校证据鉴识

重点实验室兼职教授、上海东方医院生殖医学伦理委员会委员等。迄今已在国内外各类报刊上发表学术论文等各类文章310余篇（其中在各类核心期刊发表的有60余篇，并有30余篇被《中国社会科学文摘》《人大复印资料》《检察日报》等转摘），出版有独撰、主编或参编著作近30部，计达400多万字；承担国家社科重点项目、青年项目、中国法学会部级项目等各类项目20余项，并先后获得“第二届上海市法学优秀成果三等奖”“第十一届上海市哲学社会科学优秀成果三等奖”以及“中国首届（1984—2014）刑法学优秀著作二等奖”“中国科技法学会优秀人才奖”等各类奖励20余项；接受海内外媒体访谈50余次。

## 目录

### 总序

### 导言

#### 一、国内外研究现状评述

#### 二、本研究的主要创新之处

#### 三、研究的理论意义与实践价值

### 第一章 人类辅助生殖技术与代孕

#### 第一节 人类辅助生殖技术概述

##### 一、人类生殖及其基本条件

##### 二、人类辅助生殖技术的概念与分类

##### 三、人类辅助生殖技术的发展

##### 四、人类辅助生殖技术（代孕）引发的伦理与法律问题

#### 第二节 作为人类辅助生殖技术的代孕

##### 一、代孕的概念

##### 二、代孕的特征

### 导言

#### 二、本研究的主要创新之处

### 第一章 人类辅助生殖技术与代孕

#### 一、人类生殖及其基本条件

#### 三、人类辅助生殖技术的发展

#### 第二节 作为人类辅助生殖技术的代孕

##### 二、代孕的特征

## 一、几种常见的代孕分类

### 第四节 代孕的负面影响及其在中国的现状与成因

## 二、代孕在中国的现状及其成因

### 第一节 “代孕规制二分法”的论据剖析

#### 二、公正说

#### 四、需求说

#### 六、禁止代孕违背行政规制原理说

#### 八、代孕不会对代母带来负面影响说

#### 一、权利说的理论缺陷

#### 三、传统说的理论缺陷

#### 五、借鉴说的理论缺陷

#### 七、代孕无关剥削与买卖说的理论缺陷

### 第三章 代孕规制的域外立法考察

#### 一、完全禁止型

#### 三、非统一规制型

### 第二节 域外代孕立法规制的评价与启示

#### 二、域外代孕立法规制的一般规律及特点

### 第四章 代孕在中国应否合法化问题的学理探讨

#### 一、商业代孕应当为法律禁止的学理论证

#### 三、其他类型代孕不应合法化的理由分析

#### 一、中国代孕规制的立法应然立场

## 第五章 中国代孕的规制策略：立法检讨与对策建议

### 一、中国代孕规制的法律现状及其学术评价

#### 第二节 改进中国代孕规制的对策建议

### 二、代孕的依法规制策略

#### 第一节 代孕亲子关系的认定问题

#### 二、各个国家和地区的法律实践

#### 四、代孕亲子关系认定的标准

#### 一、精子与卵子的归属与处分

#### 第三节 利用代孕规避计划生育的法律规制

#### 二、利用代孕生育多胎的法律规制

### 参考文献

[显示全部信息](#)

## 前言

“法制文库”丛书

总序

由上海社会科学院法学研究所主持编撰的旨在呈现中外法治研究精品力作、繁荣法学研究的“法治文库”丛书，经过一年多的策划与论证终于问世了！上海社会科学院法学研究所成立于1959年，迄今已走过五十六个年头。

五十多年筚路蓝缕的创建与发展，汇聚了一大批闻名海内外的法学家。潘念之、徐盼秋、卢峻、丘日庆、齐乃宽、黄道、徐开墅、周子亚、浦增元、顾肖荣、沈国明等法学前辈，秉持“明德崇法，资政兴所”的理念，励精图治、艰苦创业，教学相长、薪火相传，为我国的法治事业培养了一支中外并蓄、结构合理、充满活力的法学研究团队。今天，在上海社会科学院新一轮创新工程建设中，法学研究所坚持学科发展与智库建设双轮驱动的发展战略，全力打造刑事法创新学科团队和法治智库创新发展团队，努力建设社会主义高端法治智库。

## 总序

由上海社会科学院法学研究所主持编撰的旨在呈现中外法治研究精品力作、繁荣法学研究的“法治文库”丛书，经过一年多的策划与论证终于问世了！上海社会科学院法学研究所成立于1959年，迄今已走过五十六个年头。

这套“法治文库”由三个子系列组成。

### [显示全部信息](#)

#### 在线试读部分章节

##### 本研究的主要创新之处

作为专门针对代孕规制法律问题研究的一项成果，本研究是在前人研究基础之上的一项深化研究，吸收了前人研究的经验，并避免了已有研究的一些不足，其主要创新之处如下。

##### （一）是目前国内在代孕规制方面最为系统的一项研究

如前所述，代孕是一个关涉医学、伦理学、社会学以及法学、经济学等多个学科的医学技术问题，而学术界在这一问题上的研究也涉及医学、伦理、社会及法学等多个学科领域。但就目前来看，国内学术界还没有专门针对代孕形成一部较为系统的研究专著，甚至连有关代孕的专门论文集也未曾出现。本研究立足于国内外现有的相关研究成果，在介绍了涉及代孕之相关医学知识的基础上，系统分析了代孕的基础理论、代孕规制在学术界的各种学说及各国规制代孕的法律实践，分析了中国现行代孕规制模式的缺陷，并有针对性地提出了相应的对策建议。这是迄今为止国内学术界针对代孕进行系统、专门研究的第一部学术著作，在研究的理论性、系统性以及针对性等方面都有较大提升。

## （二）研究方法的多样性

本研究尽管是对代孕规制法律问题的专门研究，但其研究方法却涵盖了医学、伦理学与法学等多个学科，是跨学科研究成果的产物。在具体研究结论上，本研究更关注从其他学科视角考察相关结论的准确性。时，本研究还特别进行了比较研究，在摆脱对二手资料依赖的基础上，更多地采用外文第一手资料，对国外代孕规制的法律实践进行了比较细致的梳理和分析。不仅如此，本研究尤其注重理论与实践的结合，强理论对于实践的指导以及实践对于理论的检验。为了使研究成果更经得起推敲，本研究成果的作者利用到国家卫计委参加《人类辅助生殖技术管理办法》及《人类精子库管理办法》修改座谈会的机会，认真听取了来自一线实务部门（包括医院和一些地方卫计委、民政部门与司法部门甚至是军队等）的意见与建议，研究的结论在有理论支撑的同时，更具有现实针对性与可操作性。

## （三）坚持研究的系统性，不单纯就事论事

作为专门针对代孕规制法律问题研究的一项成果，本研究是在前人研究基础之上的一项深化研究，吸收了前人研究的经验，并避免了已有研究的一些不足，其主要创新之处如下。

### （一）是目前国内在代孕规制方面最为系统的一项研究

本研究尽管是对代孕规制法律问题的专门研究，但其研究方法却涵盖了医学、伦理学与法学等多个学科，是跨学科研究成果的产物。在具体研究结论上，本研究更关注从其他学科视角考察相关结论的准确性。时，本研究还特别进行了比较研究，在摆脱对二手资料依赖的基础上，更多地采用外文第一手资料，对国外代孕规制的法律实践进行了比较细致的梳理和分析。不仅如此，本研究尤其注重理论与实践的结合，强理论对于实践的指导以及实践对于理论的检验。为了使研究成果更经得起推敲，本研究成果的作者利用到国家卫计委参加《人类辅助生殖技术管理办法》及《人类精子库管理办法》修改座谈会的机会，认真听取了来自一线实务部门（包括医院和一些地方卫计委、民政部门与司法部门甚至是军队等）的意见与建议，研究的结论在有理论支撑的同时，更具有现实针对性与可操作性。

### （三）坚持研究的系统性，不单纯就事论事

与目前中国学术界绝大多数研究成果比较依赖比较法学的研究，对国外代孕规制的经验更为看重的研究方法不同，本研究尽管也对国外代孕立法规制的经验进行了比较细致的考察，但出发点是为了让人们更全面、系统地把握各国代孕立法规制的特点，而非对这些经验简单加以借鉴或移植。在此基础上，本研究主要立足于中国国情与文化对代孕规

制策略进行探讨，对其他国家与地区立法规制的介绍更强调对其制度成因的分析，从而为中国立法规制提供更全面的视角。本研究在研究过程中坚持唯物辩证法，注意具体问题具体分析。

## （一）理论意义

近20年来，经济社会的急速发展催生了很多法学新学科，方兴未艾的生命法学就是其中最引人关注的一个，依照笔者关于生命法学学科体系建构的论证，生命法学由生育法学、健康法学（亦即卫生法学）、死亡法学以及人与其他生物关系法学四个分支学科构成。就目前来看，国内学术界在冠以医事法学或卫生法学之名的健康法学研究方面开展得如火如荼，出版了大量的教材和专著，健康法学作为一个学科已经建构起来并越发成熟，但在生育法学、死亡法学以及人与其他生物关系法学方面则尚未形成共识，更毋庸说构建起完善的学科体系。而实际上，伴随着“强制堕胎事件”、“八胞胎事件”、“无锡冷冻胚胎案”以及“错误生命诉讼”等众多涉及生育之法律问题的不断涌现，生育法学作为一个学科出现并发展的必要性已经充分显现。在此背景下，亟须相关理论研究的跟进。代孕尽管是生命法学中的一个小问题，但却是生育法学中的一个非常棘手的大问题，对该问题的研究有助于人们更全面和深刻地理解生育法律问题的复杂与深邃，有利于深化人们对于生育法学学科理论的认识，有利于生育法学学科在中国的构建与发展。

### 2. 推进中国生命法学学科的发展

代孕规制涉及医学、伦理、社会与法律，其法律关系辐射民法、行政法与刑法等多个部门法，是一个相当复杂的问题。对这一问题的研究需要站在一个宏观立场上，采用包括医学、伦理学、社会学、法学乃至人类学等在内的多学科研究方法，需要具有宽广的理论视野。就目前来看，国内法学界已经对很多较为前沿的生命法律问题展开了细致研究，但由于受视野及研究方法的限制，其研究的结论难以为其他学科认同，这实际上已经成为当代法学研究的一个重要不足。在此意义上，本书有助于拓展中国法学研究者的视野，完善中国法学研究尤其是部门法学研究的思路与方法，有利于中国相关法学理论研究在法理学、法伦理学、法社会学以及各个部门法学领域的深入和细化，使相关研究成果更具有学术穿透力，更为务实。

### 4. 为其他相关学科的发展提供有价值的参考建议

#### 1. 有利于中国人类辅助生殖立法的健全与完善



人类辅助生殖是一种直接关涉当代人利益与后代人利益的医学活动，而代孕对人类社会的影 响则更为深远。当前，伴随着中国人类辅助生殖技术不断发展及其在医学临床上的日益广泛应用，代孕已经成为中国的一个灰色地下产业，其复杂的伦理与法律问题成为影响中国未来社会稳定的一个隐形炸弹，其危害不容忽视。然而，由于法学理论研究方面的不足，中国现有的人类辅助生殖监管与规制体系还未完善，难以发挥对于人类辅助生殖技术活动的有效监管与规制，这成为代孕在中国地下快速发展的重要原因。而这一现状不仅直接挑战了相关行政主管部门与司法实务部门的权威，更造成了中国人类辅助生殖技术服务活动的混乱与无序。在此意义上，本研究成果的形成及其应用无疑可以为中国人 类辅助生殖活动的监管与规制提供相应的对策建议，有利于加强中国对人类辅助生殖活动的监管与规制。

### 3 . 有利于保障中国人类辅助生殖技术的健康发展

妇女权益保护的问题始终是中国极为关注的一个问题，而作为妇女权益保护之重要组成部分的女性生殖健康保护显然也在其中。当前，非法代孕中介在招募代母（代孕母亲）时都刻意隐瞒代孕风险及其对母体的影响与危害，使得很多妇女尚未充分了解代孕的风险与危害即仓促选择了为他人代孕，出现生殖健康受损的情况，如部分代母因为提供代孕服务而永久失去了怀孕生子的机会，却又投诉无门。代孕已经成为中国妇女生殖健康保障工作必须正视的一个重要问题。本研究对于代孕规制法律问题的探讨有利于防范代孕的泛滥，规范人类辅助生殖技术的应用，保障中国妇女生殖健康。

[显示全部信息](#)

本站所提供下载的PDF图书仅提供预览和简介，请支持正版图书。

[更多资源请访问www.tushupdf.com](http://www.tushupdf.com)