



2011年10月17日,美国 福尼亚州第四区上诉法院的法官根据未成年人 益原则,适度 大了探望权主体,判决 父母有权在规定时 内探望外孙女

## 美加州法院赋 祖父母 望权

振武

一 理论上认为,探望权 主体 未直 抚养子女父或母一方,而不 括祖父母或外祖父母, 10月 17日,美 州法 作出 探望权纠纷判 中, 州法 根 未成年人最 利益原 , 度扩大了探望权主体。

2005年, 州 默(Melville Diedjomahor, 舅 父亲) 克里斯廷(Kristen Hoag, 舅 母亲) 婚,随 他们一直 克里斯廷 母亲莎伦·霍格(Shannon Hoag)生活 一起并 两个女儿,两个女儿 霍格 系都 。

2007年, 州 默 克里斯廷 夫妻 系破裂,并 2009年 理了离婚 续。随 ,克里斯廷 霍格带着两个女儿 了哥哥 里 住。不幸 ,克里斯廷 这期 突然病 。最初,两个舅 仍然 霍格住 一起, 州 默每隔 天探望舅 一次。之 ,霍格却请求法庭判 给她外孙女 护权。 州 默为报复 以霍格 人 吸毒 性骚扰 前科为 ,声称自 已经 去对她 信任,并以此 霍格探望自 女儿,霍格 起诉 法 ,请求法庭判 她 探望自 外孙女 权利。

### 望 为孩子还 为成人的利

美 各州 权制定自 庭法,虽然法律条文 因州而异, 一 来说,法庭 护权或探望权案 作出判 考虑 不一定 父母 要 么,而 未成年子女最需要 么,也 舅 最 利益。 些 州,法律 了 定最大利益 准外,对法 没 其他指 性 定,如阿肯色州法律 离婚判 中 父母 护权 问题中明确 定,不需要考虑父母 性 ,而只考虑子女 福祉及最大利益。

州法 案中充分 彻了上 指 思 , 通篇判 中,法庭都从舅 位意 度出发。先 征询了舅 对外祖母 否 权探望 意 ,其次 体 考量了外祖母一方及其他对舅 最大利益 影 人 互之 懈 系,最 还考虑了舅 对 庭,学 校 住区 应情况。从这些考量因素出发,法庭才 作出最终 判 。

### 父母 否对子女享 绝对的权利

根 州 庭法 定,父母一方如 去 法庭 符 未成年子女最 利益 情况下,可以给 去 一方 父母 正常条 下更多探望孙子女 权利,因为照 孙子女也 对怀念自 子女 一种精神 托。从法理上来说,祖父母 对探望权利却 美 宪法 14条修正案 所赋 父母 舅 基 权利发生冲突。

美 宪法 14条修正案 自 条款 定,凡 美 出生或 化美 并 其 辖 人,为美 其 住州 公民。任 一州,都不 制定或 限制美 公民 特 权或豁免权 任 法律;不经正 法律程序,不 夺任 人 生命、自 或财产;对 其 辖下 任 人,亦不 给 平 法律保护。案中, 州 默 律 此认为,该条给 了子女 法律上完全自 权利,同 也给 父母 护,照 控制他们未成年子女方面 对 权利;而 州 庭法 3102条却 定, 尚存 父母持反对意 ,法 也可以给 祖 父母探望孙辈 权利,因此这两个条款之 存 冲突。

州法 认为,虽然美 宪法 14条修正案 自 条款给 父母对子女看护 照 对权利,这种权利应该指 护权, 案父亲 一个 格 护主体,法律上也 设 格父母 最能维护舅 利益 ,因此父亲 护权毋 置疑, 对探望权来说,该条并不 天然垄断性,只要符 未成年子女最 利益原 ,其他人依然可以 探望。

### 祖父母 可 享 望权

州 默 律 认为,如 法庭判 霍格可以 按照自 安排探望外孙女,那么根 美 判例法原 ,该州 祖父母们 可以通 法庭推翻父母对未 成年子女探 定权,从而 祖父母 探 权凌 父母 定之上,而这个父母 愿意且 能力 理自 舅 称职父母。

州法 认为, 案 个 性。 州 默反 对给 霍格探 权 因为他 对方不尊重他,因此 采取了这一报复行动,大量 证明,两个未成年舅 , 子 外祖母 一起 安全 ,因为 州 默提出 吸毒 性骚扰 发生 以前,而且他 人也承 认探望对他女儿 利。因此, 案 上存 冲突 报复 仇 ,并未涉及探望权制度 身。

州法 还认为,探望权 设置目 满足亲 情需要 保护未成年子女 最大利益,亲情不能 限 父母 子女之 ,其他 子女 系密切 亲 对舅 爱无疑 利 未成年子女 康成长。父母 离 异 ,往往会对未成年子女 情感 心灵 成一 定 伤 ,特 未成年子女 父母死亡或父母丧 行 探望权 行为能力情况下,更需要祖父母、外祖 父母 爱。因此,法庭 此给 了霍格探望权。

( 者单位:上海市第二中 人民法院)

本报 者 汪闽燕

---

在西安 通大学法学院举办的中国入世十周年国 研讨会上, 者有幸 访了张玉卿 授,听他 述中 国 入 WTO 的点点滴滴。从张玉卿的 述中,我们可以 感受到,中国 入世贸 织是一个“勇敢而 难”的 选择,同时也是正确的选择

---

限制、少贸易壁 ,奉行最惠国 遇、国 、 遇、互惠贸易等原则,对缔约方贸易有 , 得到了国际社会的支持,所以一直临时生 效,直至1995年1月1日 WTO 成立。

当时, 国的外经贸部对 GATT 作了很多的调查和了 。 国提出三条标准:第一 是恢复在 GATT 的 席位;第二是关税 让;第三是以发 国家的身份参加。之后 便开始了 长的复关和加入 WTO 的谈判。

玉卿 授说,严 意义上 说, 国 提出的三 。 本要点有一定的道 ,但客 观上也有一定的缺陷。首先,当时的 GATT 并不是合法的国际组织,它只是一 国际协定,充其量是一 事实上的国际 组织,既然不是国际组织何谈“恢复”席位? 所以当时西方国家很难 。

第二,对于关税 让问题,西方国家提 出一系列的 疑。涉及到一 深层 问题。当时 国 得

### 加入 WTO 的质

实际上, 国一开始 是1948年1月1 日生效的《关税及贸易总协定(GATT)》原始 缔约方,只是签订 GATT 的是当时的, 国 府。新 国成立后,台湾当 于1950年3月 退出了 GATT,但自1965年1月至1971年 10月又在 GATT 以“观察员”身份自 。

新 国成立之后,当时的 国由于注 国内的稳定与发 ,加上对关贸总协定 不是特别了 ,因此 出现了长 20多年的 空缺。直到19世纪70年 , 国的纺织品 出口受到了 限制, 时 国才《多边 纺织品贸易协定》了 到 GATT 的作 用。1986年7月,我国开始 式提出“恢 复”在关贸总协定的席位。

GATT 只是当时在 国批准 立国际 贸易组织(ITO)期间,为使已谈成的关税 让及 关条文部分生效而 成的一 临时 协定。由于 国国会的反对,ITO 始 未能 立。但由于 GATT 所确立的国际贸易制 度,如推行关税 让,取 商品 出口数量