



# 新疆少数民族婚姻家庭的法律问题探析

[文章编号] 1001-5558(2011)04-0140-12

## ●阿依古丽·穆罕默德艾力

[摘要] 新疆少数民族婚姻习俗及伊斯兰习惯法与国家现行婚姻法之间存在着基本原则、婚姻成立的实质要件和形式要件等方面的冲突。解决这些问题,必须让国家制定法与伊斯兰习惯法对接,充分协调好国家现行婚姻法律制度及新疆维吾尔自治区补充条例与伊斯兰习惯法的关系,减少或消除二者之间的冲突。

[关键词] 新疆少数民族 婚姻家庭 法律问题

[中图分类号] C95

[文献标识码] A

在新疆各少数民族婚姻家庭领域中,既保留着各民族优良传统习俗以及伊斯兰习惯法规范,又残留着封建传统糟粕。传统与现代、封建与文明激烈地碰撞与交融着,急待我们关注和研究。本文试图通过探讨新疆少数民族婚姻家庭中所存在的法律问题,进一步分析新疆少数民族习俗及伊斯兰习惯法与国家现行婚姻法之间产生的冲突之根源,进而提出解决之对策。

### 一、新疆少数民族婚姻家庭中存在的法律问题

#### (一)违反婚姻法有关一夫一妻制原则

一夫一妻制的内涵是:任何人都不得同时有两个或两个以上的配偶;已婚者即有夫之妇、有妇之夫,在其配偶死亡(自然死亡、宣告死亡)或离婚前不得再行结婚;未婚男女不得同时与两个或两个以上的人结婚;一切公开的、隐蔽的一夫多妻、一妻多夫都是违法的,受到法律的禁止和取缔。

##### 1. 重婚

重婚现象乃是新疆少数民族地区违反一夫一妻制原则的一项关键性参数指标。早在上世纪 80 年代初

期,我国一些沿海开放地区就已出现纳妾、包二奶、包三奶(上海称之为“养金丝鸟”)现象。目前,无论是经济发达地区还是落后地区,这些现象均呈上升态势。纳妾、包二奶、姘居等行为正在挑战我国的一夫一妻婚姻制度。“1995年~1999年仅新疆和田地区查处违法婚姻中,涉及重婚案件6起”。<sup>①</sup>重婚在理论上分为两种形式,即法律重婚与事实重婚。法律重婚系指前婚未解除,又与他人办理结婚登记的重婚,无论当事人是否同居,重婚即已构成。而事实重婚是指前婚未解除,又与他人以夫妻名义共同生活的重婚。虽然未办理结婚登记手续,但只要双方公开以夫妻名义共同生活,即构成事实上的重婚。重婚者主观上是故意的,其行为构成犯罪。《中华人民共和国刑法》第258条规定:“有配偶而重婚的,或者明知他人有配偶而与之结婚的,处2年以下有期徒刑或拘役。”实行一夫一妻制是社会主义婚姻关系的必然要求,也是符合婚姻的本质及道德观念的。我国法律除了明文规定禁止重婚外,还采取各种措施保证一夫一妻原则的贯彻实施。在司法实践中,重婚者不仅要承担损害赔偿等民事责任,构成犯罪的还要承担刑事责任。

## 2. 同居(有配偶者与他人同居)

我国因婚外同居引起的离婚纠纷有上升的趋势,大约占离婚纠纷的10%~20%,有的地区高达30%左右。有配偶者与他人同居以及婚外恋是新疆少数民族共同面临的一个重要社会问题。新疆喀什地区“765宗维吾尔族离婚的案件的卷宗显示,因婚外(同居)第三者插足原因导致离婚案件数为49起,占其他离婚原因的6.41%。”<sup>②</sup>为了有效地维护一夫一妻制原则的实施,法律除了对重婚明令禁止外,现行婚姻法第3条还增加了“禁止有配偶者与他人同居”的规定。如何认定有配偶者与他人同居?《婚姻法解释(一)》第2条规定,有配偶者与他人同居,系指有配偶者与婚外异性不以夫妻名义,持续、稳定地共同居住。有配偶者与他人同居也称之为姘居。同居(姘居)为违法行为。我国现行婚姻法不但在总则中明确禁止有配偶者与他人同居,而且还在其他章节中规定了这一违法行为的法律后果和法律责任。夫妻一方与他人同居是对方提起离婚诉讼的原由,同时因有配偶者与他人同居导致离婚的,无过错方有权在离婚诉讼中请求损害赔偿。

## (二)违反婚姻法有关结婚实质性要件的要求

实质性要件系指缔结有效婚姻时,婚姻当事人本身及婚姻当事人之间必须满足的法律设定的必备条件和禁止条件。

### 1. 早婚

在我国,早婚系指不到法定婚龄(适婚年龄)而结婚的行为。新疆部分少数民族历来就存在着早婚的习俗。清代的维吾尔人“男人过十四五岁即娶,女至十一二即嫁”。<sup>③</sup>伊斯兰教教义规定,“男子十二岁,女子九岁就可以结婚”。<sup>④</sup>早婚现象不仅获得了社会认可,而且逐渐衍生出反映社会意识的行为模式。这种行为模式在相对封闭的一些民族和社会群体中被保留下来了,延续至今。对喀什莎车县热勒乡萨瓦拉村的实地考察发现,当地早婚现象十分普遍,男性初婚最低年龄为14岁,女性初婚最低年龄为12岁,20岁以上结婚者仅占总数的1/2。<sup>⑤</sup>1990年人口普查资料显示,新疆维吾尔族女性的平均初婚年龄在全国百万以上人口的各民族中最低,仅19.4岁(包括城市)。尽管新疆维吾尔自治区执行婚姻法的补充性规定允许少数民族的法定婚龄比汉族提前两岁,早婚的现象有所控制,但是和田地区查处的违法婚姻案件中涉及早婚的“1996年10件;1997年8件;1998年5件;1999年5件。”<sup>⑥</sup>2000年第五次人口普查相关统计资料显示的维吾尔族及其他民族存

① 徐安琪,茹永福.新疆维吾尔族聚居区高离婚率的特征及其原因分析[J].中国人口科学,2001,(1).

② 艾尼瓦尔·聂吉木.新疆维吾尔族离婚原因调查研究——对765宗协议离婚案的实证分析[J].新疆社会科学,2007,(1).

③ (清)吴丰培.新疆回部志[M](卷二)“风俗第八”。

④ 李泽奉,刘如仲编.清代民族图志[M].西宁:青海人民出版社,1997.76.

⑤ 张立红.南疆农村维吾尔族婚姻、家庭问题初探[J].新疆社会科学研究,1988,(12).

⑥ 徐安琪,茹永福.新疆维吾尔族聚居区高离婚率的特征及其原因分析[J].中国人口科学,2011,(1).

在的早婚现象以及以下表一所援引冯雪红于 2008 年 9 月针对喀什地区某县某村的抽样统计表进一步证实,早婚的现状依然严重。

表一 喀什某县某村初婚年龄抽样调查部分统计内容(2008 年 9 月) ①

年龄段	人数	占被调查妇女的比例	平均初婚年龄	最小初婚年龄
45 岁~49 岁	13 人	12.5%	15.9 岁	11 岁
40 岁~44 岁	15 人	14.4%	15.1 岁	13 岁
35 岁~39 岁	22 人	21.1%	14.6 岁	12 岁
30 岁~34 岁	8 人	7.6%	15.8 岁	13 岁
29 岁以下	8 人	7.6%	17.3 岁	14 岁

我国人口增长速度大大超过了国民经济发展的速度,给我国经济建设和社会发展造成了巨大的困难,国家为了协调人口与经济发展、资源与环境的矛盾,控制人口的增长。现行婚姻法第 6 条针对法定婚龄作出了明确规定,我国《未成年人保护法》第 11 条、第 12 条,为预防和制止未成年人早婚提供了法律依据和保障。此外,根据婚姻法第 50 条,民族自治地区对法定婚龄作变通性规定,《新疆维吾尔自治区执行〈中华人民共和国婚姻法〉的变通条例》第 2 条针对少数民族公民的结婚年龄也作出了规范。法定婚龄具有强制性,是结婚当事人必须遵守的最低年龄界限,也是结婚的必备条件。婚姻的自然属性和社会属性要求男女结婚必须达到一定的结婚年龄,这也是世界各国婚姻立法的通例。

## 2. 近亲婚

本文所述的近亲婚系指直系血亲和三代以内旁系血亲的通婚。新疆少数民族在“亲上加亲”的传统思想观念的影响下,旁系血亲之间的联姻往往突破婚姻法关于三代以内的旁系血亲禁止结婚的限制。姑表亲、舅表亲、姨表亲之间联姻的例证在达斡尔族、塔吉克族、维吾尔族、锡伯族、哈萨克族及回族等民族中大量存在,从而导致了高于一般概率的痴呆、残疾、先天性生理缺陷及遗传性疾病在一些近亲婚的家庭中出现。遗传学佐证:相同基因越多的人之间通婚,子代的隐性遗传病率越高。针对伊犁哈萨克自治州 7 个县 15 个乡村的 6535 对夫妇的调查显示,中表亲占近亲结婚总数的 66%。其中针对 210 对维吾尔族近亲婚的问卷调查表明:“亲堂亲有 38 对,占 18.09%;叔(姑)侄有 12 对,占 5.71%。回族 100 对近亲婚中 4 对是亲堂亲,占 4%;2 对是叔(姑)侄,占 2%。哈萨克主要是表亲结婚,其中姑舅亲占近亲结婚总数的 38.71%。”②“1997 年和田地区查处违法婚姻的案件中近亲婚为 12 件;1998 年 6 件;1999 年 3 件。”③我国婚姻法第 7 条第 1 款规定,直系血亲和三代以内的旁系血亲禁止结婚。从法律界定的概念而言,所谓的“直系血亲”,是指生育自己或自己所生育的上下各代血亲,即己身所从出或从己身所出的血亲,上溯至父母、祖父母、曾祖父母等,下至子女、孙子女、曾孙子女等,皆为直系血亲;“旁系血亲”,即指双方无从出关系但同由一共同祖先所生的血亲,如同源于父母的兄弟姐妹,同源于祖父母的伯、叔、姑与侄子女之间,堂(表)兄弟姐妹之间皆为旁系血亲。我国现行婚姻法禁止一定范围内的亲属结婚,首先出于优生学上的原因。受遗传基因的影响,夫妻血缘太近,容易将生理上和精神上的疾病遗传给下一代,给民族的健康、人口的素质以及人类的发展带来危害(以下表二所列举的数据表明近亲婚配随着血缘关系的接近,子代 9 岁前早亡率有逐渐增高的趋势)。其次是基于伦理学的要求。近亲结婚不但有悖伦理教化,而且严重违反了婚姻法相关的规定。

① 冯雪红.维吾尔族女性早婚现象的人类学分析[J].山东女子学院学报,2011,(1).

② 艾琼华,哈里卡木,柯勤等.新疆伊犁五个少数民族的近亲结婚[J].人类学学报,1985,(3).

③ 徐安琪,茆永福.新疆维吾尔族聚居区高离婚率的特征及其原因分析[J].中国人口科学,2001,(1).

表二 尼勒克县、库车县、吐鲁番市、洛浦县近亲婚配子代 9 岁前死亡率比照<sup>①</sup>

群体	近亲婚配	
	生育人数	死亡率(%)
尼勒克县	768	28.38
库车县	546	40.70
吐鲁番市	703	31.76
洛浦县	541	46.76

### (三)违反婚姻法有关结婚形式要件的要求

结婚的形式要件又称为“结婚程序”,是法律规定的缔结婚姻所必须履行的法定手续。它与婚姻成立的实质要件一起构成“结婚法的基本功能”。

#### 1. 未登记婚(事实婚)

未登记婚从其概念上诠释,指男女双方没有履行法定结婚登记程序而以夫妻名义同居生活的两性关系。“近年来,未登记婚在我国日益增多,特别是农村和一些边远地区,结婚不履行登记程序的竟达 70%~80%,有的地区竟多达 90%以上。”<sup>②</sup>新疆信仰伊斯兰教的民族,未登记婚迄今在边远的农村和山区依然屡见不鲜。维吾尔族、哈萨克族、回族等民族在结婚形式上均按照伊斯兰婚姻习惯法及传统的风俗习惯完婚,即邀请伊玛目主持“尼卡”证婚仪式。尤其是一些未达婚龄的少男少女、老年再婚者以及复婚的男女以宗教仪式代替婚姻登记的现象较为普遍。“据和田地区民政处的统计,仅 1997 年查处违法婚姻案件中,补办结婚登记的高达 2929 件;1998 年 26 件;1999 年 326 件。”<sup>③</sup>以上数据充分显示,未登记婚在少数民族中占有相当大的比例。在国家形态下,结婚是一种法律行为,必须具备法定的要件,同时结婚登记也是确立有效婚姻关系的必经程序。任何人不能以举行结婚仪式作为婚姻成立的标志,更不能以仪式代替登记。此外,国家为严肃婚姻登记的效力,取消了事实婚的制度,实行单一的法律婚。确认事实婚的时间期限截止于 1994 年 2 月 1 日民政部《婚姻登记管理条例》公布实施之时。

#### 2. “便捷式”离婚

离婚是婚姻关系因法律行为而终止的主要原因之一,离婚解除了夫妻身份关系,基于夫妻身份关系而产生的一切权利义务关系,即随之消灭。对于新疆少数民族的部分群体而言,离婚仅仅是原有夫妻关系的脱离,他们的离婚方式极其简单。尤其“一些边远的农村和牧区,由于现实中的大量事实婚的存在,使很多事实婚的当事人解除双方的关系时,不管是同居关系还是依法认定的事实婚姻关系,大都仍然按照传统习惯来处理,极少到婚姻登记机关或者人民法院办理离婚手续。”<sup>④</sup>尽管目前夫妻离婚按照法律程序办理的已占大多数,然而在信仰伊斯兰宗教的民族中,男方以“塔拉克”方式单方面宣布离婚(休妻)的现象并未销声匿迹。艾尼瓦尔·尼吉木对 765 宗协议离婚案的实证分析数据显示,离婚案中 6 起是以“塔拉克”形式离婚,7 起是按照风俗习惯离婚的。“和田地区查处违法婚姻案件中,仅 1997 年‘宗教干涉婚姻’案件高达 2912 件;1998 年 23 件;1999 年 21 件。”<sup>⑤</sup>我国现行婚姻法以及《新疆维吾尔自治区执行〈中华人民共和国婚姻法〉的补充规定》第 6 条、第 7 条对以上问题均作出了明确的规定,宗教认可的结婚、离婚形式不产生法律效力。我国现行婚姻法统一了离婚的法定程序,该法第 31 条明确规定,“双方必须到婚姻登记机关申请离婚”。按照处理离婚问题的法定程序,可依行政程序离婚或依诉讼程序离婚,按照解除婚姻关系的方式,可以按照协议离婚或以判决

① 阿不都拉·巴克等.维吾尔族的近亲结婚率及其遗传效应[J].新疆师范大学学报(自然科学版),1997,(2).

② 杜江涌.民俗与结婚形式要件之改革[J].当代法学,2003,(10).

③ 徐安琪,茆永福.新疆维吾尔族聚居区高离婚率的特征及其原因分析[J].中国人口科学,2001,(1).

④ 雷光明著.中国少数民族婚姻家庭法律制度研究[M].北京:中央民族大学出版社,2009.482.

⑤ 徐安琪,茆永福.新疆维吾尔族聚居区高离婚率的特征及其原因分析[J].中国人口科学,2001,(1).

离婚的方式办理离婚。

#### (四)家庭暴力猖獗

家庭暴力作为一个世界性人权问题,在国际和国家的层面越来越受到关注。国务院《中国妇女状况》白皮书披露,我国有家庭 2.7 亿个,离婚率为 1.54%,即每年约有 40 多万个家庭解体,其中 25% 起因为家庭暴力。在离婚案件中,强度大的家庭暴力犯罪比例竟高达 47%。“在新疆维吾尔自治区,家庭暴力的投诉量从 2002 年的 1080 件,增长至 2005 年的 2032 件,如今三成离婚案由家庭暴力引发。”<sup>①</sup>近年来,家庭暴力在我们身边的演变过程可谓“惊心动魄”。在下岗群体中和偏远贫困地区,因家庭暴力导致的离婚比例更高。乌鲁木齐市两级法院近年来审结的刑事、民事案件中,因家庭暴力引发的案件逐年递增,并呈现出施暴手段残忍、当事人年龄偏低和庭审取证难等特点。自治区妇联相关负责人表示,妇女往往是家庭暴力的主要受害者,其比例达到了 95%。乌鲁木齐、昌吉、石河子、奎屯等地的家庭暴力触目惊心,因家庭暴力导致受害人受伤、致残、致死的恶性案件时有发生。与此同时,因家庭暴力而采取的“以暴制暴”的报复行为也屡见不鲜,如“昌吉市某家庭,丈夫经常殴打妻子,当女儿劝说无效后,父亲又一次殴打母亲时,被 14 岁的女儿用刀捅死。”<sup>②</sup>此外,新疆少数民族家庭更是家庭暴力重灾区。据不完全统计,仅和田地区因家庭暴力导致的离婚比例高达 40% 以上,为各地区之首。对喀什、克孜勒苏柯尔克自治县的阿图什市、阿克苏市以及和田市“784 人的问卷调查显示,夫妻之间因生活琐事导致家庭暴力占 31.5%~41%,因感情纠葛占 29.9%~29.3%。而在 31.3%~37.8% 的家庭中的子女也不同程度地受到非常严厉的惩罚。如:采用刀或其他锐器扎、割或砍,用皮带、木板、绳索以及其他尖硬的物体等进行体罚。”<sup>③</sup>和田市一名 20 岁的妇女因家庭暴力被丈夫割鼻破相致残,丈夫的手段十分残忍,令人发指。目前,传统的身体暴力正日益演化为新型的“冷暴力”。<sup>④</sup>自治区妇联妇女权益保障部调研员卡提西的调查显示:“近年来软暴力、冷暴力有所上升,其多发于高知群体,有的还可能由冷暴力升级为热暴力,对受害者心灵的伤害要远远大于体表外伤。由于软暴力具有反复性、隐蔽性的特点,没有伤痕、不能做伤情鉴定,因此,这类的家庭暴力无法用法律予以援助。”不断增加的家庭暴力及其带来的社会隐患,已日益成为一个严峻的社会问题。

家庭暴力导致婚姻家庭解体,不仅造成妇女身心的严重伤害,更令人担忧的是由此产生的流浪儿童所引发的一系列社会问题。家庭暴力不仅威胁着受害家庭成员的身体和生命安全,甚至会造成一个家庭毁灭的悲剧。对家庭暴力的实施者予以制裁,是国际社会对各国政府提出的要求。1995 年在北京召开的第四次世界妇女大会通过的行动纲领,要求各国政府“颁布或加强国内立法中的刑事、民事、劳工行政等方面的处罚”。2001 年修订的婚姻法增加有关禁止家庭暴力的规定,以及全国部分省市、自治区纷纷出台预防和制止家庭暴力的政策法规,正是对我国所承担的国际责任与国际义务的回应。目前,我国在司法实践中处理婚姻纠纷时,法院一旦认定发生了家庭暴力,在确认夫妻感情已破裂且调解无效时,会将家庭暴力作为判决准予离婚的理由,家庭暴力也涉及离婚损害赔偿的问题。

## 二、新疆少数民族婚姻家庭中存在的法律问题的成因之分析

新疆少数民族婚姻家庭中存在的法律问题与现行婚姻法之间产生的冲突主要表现在基本原则、婚姻成立的实质要件和形式要件以及一系列法律责任等方面。通过分析研究,本文拟将新疆少数民族婚姻家庭中存在的法律问题的成因归纳为四个方面进行探讨:

### (一)伊斯兰习惯法的影响根深蒂固

①② 胡勇波,单坤,秦鹏.新疆第一部针对家庭暴力出台法规 2 月 1 日实施[N].新疆都市报,2009-01-13.

③ 欧伟贞,赵雪军.家庭暴力对青少年的伤害及对策研究——以南疆地区为例[J].新疆社科论坛,2009,(3).

④ 胡勇波,单坤,秦鹏.新疆第一部针对家庭暴力出台法规 2 月 1 日实施[N].新疆都市报,2009-01-13.

新疆大多数少数民族均信仰伊斯兰教,传统的伊斯兰习惯法与现行婚姻法律制度及新疆的补充条例之间的不契合。伊斯兰习惯法的影响在乡土社区某种程度上基于国家法的强制作用。

1. 伊斯兰习惯法影响并支配着新疆穆斯林的择偶观。我们从新疆地区穆斯林的日常生活方式、饮食习惯、行为举止、待人接物、婚葬嫁娶、节日礼拜等方面均可探寻到伊斯兰教的印记。宗教对婚姻制度的影响是通过少数民族的信仰而起作用的,未登记婚(事实婚)现象大量存在,毋庸置疑地与伊斯兰习惯法之间存在着某种联系。如,信奉伊斯兰教的男女新人在步入婚姻殿堂时,不论地位、财富、年龄如何悬殊,都会按照惯例邀请伊玛目诵读《古兰经》,主持证婚仪式。证婚仪式在穆斯林心目中是神圣的、不可缺少的,在乡土社区几乎是一种全民的行为,在某种程度上是婚姻确立的标志。至于是否按照法律之规定履行了结婚登记程序,一部分穆斯林民众并不十分关注,只要宗教证婚仪式完毕,即认可一对新人的夫妻关系。

2. 伊斯兰习惯法倡导的早婚及有关婚姻习俗存在于该区域少数民族的意识形态中,并影响着他们的婚姻行为。追溯早婚行为的原由,自然与少数民族宗教文化和伊斯兰习惯法息息相关。从美国学者约瑟夫·布雷多克在其《婚床——世界婚俗》一书精辟的论述中可以看出端倪:“伊斯兰教认为女孩子天生孱弱,无力保护自己,早早出嫁可以避免婚前失贞。”“伊斯兰教规范和教义深潜于信仰该教的少数民族的意识中并制约着他们的婚姻行为,在某种程度上基于国家和地方的法律规范。”<sup>①</sup>

## (二)经济滞后,自然环境恶劣,生产方式单一

民族聚集区一般都“五位一体”,即边疆、山区、民族、贫穷、落后五者一体。低级化的产业结构、贫困的生活、落后的经济状态、艰苦的生存条件、单一的生产方式依然是新疆民族地区面临的重要问题,同时也是导致新疆少数民族婚姻家庭领域诸多法律问题的因素。例如,新疆27个国家级贫困县占全疆县(市)总数是31.4%,这些县的少数民族人口比例高达95%以上。“该区域贫困县的财政均出现高额赤字,财政不堪重负,收支矛盾极为突出。县级财政支出80%以上靠上级财政补贴。”<sup>②</sup>农牧民人均收入水平很低,贫困人口众多,收入最低的贫困村农民的人均收入尚停留在温饱线的水平上,甚至有些家庭靠吃返销粮度日。在这种经济条件限制和传统观念的支配下,家庭暴力、早婚、近亲婚等违法行为便随之而生。

1. 妇女没有经济地位是家庭暴力的主要根源。针对城镇家庭暴力现状的问卷调查和贫困的农村及山区少数民族家庭暴力案件分析表明,由于赖以生存的环境、经济发展水平的差异,家庭暴力的成因也有一定的区别。经济落后、生产力低、家庭贫困、物质匮乏致使妇女在家庭中没有任何经济地位,是贫困农村、山区家庭暴力的主要根源。如,一般贫困农村和山区家庭生计主要靠丈夫(父亲)劳作(耕种)而取得的微薄的经济收入和国家的扶贫款维持,妻子(子女)在生活上、经济上主要依赖丈夫(父亲),因此在家庭中没有任何经济地位,成为了丈夫的附属,丈夫在家庭中具有绝对的权威。一旦发生家庭矛盾,丈夫(父亲)往往将来自生活的、经济的压力通过暴力一股脑地宣泄给处于弱势地位的妻子(子女),妻子(子女)无形中成了家庭暴力的牺牲品。因此,加快区域经济的发展,增进妇女和儿童的生活福利,改善其捉襟见肘的生活境遇,使弱势群体——女性、儿童和老人尽早摆脱贫穷落后的生活,使妇女在经济上和男性具有平等的地位,至关重要。

2. 早婚的形成与落后的经济、窘迫的家境等因素有着直接的关系。按照传统的风俗习惯,新疆的维吾尔、哈萨克等民族娶妻,男方家要给女方家一定数量的聘礼。聘礼即这些民族婚俗中的大茶礼。通俗地讲,所谓的“大茶礼”是指以上各民族传统定亲礼的现代版。女方家将要求男方配齐聘礼,其中包括牛、羊等牲畜,面、米、油、衣料、首饰以及送给女方父母、兄弟姐妹等近亲属的衣物、布料等礼品。同时,某些地区的部分少数民族还要给女方父母一定数量的“乳养礼”(苏提海克)。很多家庭不得不倾其所有,甚至欠下巨额债务,这也为日后的家庭纠纷埋下了隐患。一般的情况下,女方操办婚礼,请客的费用也由男方支出。因此,家境贫寒的家庭,将姑娘早早许配给婆家(完婚)是万全之策,这样不但可以改善拮据的生活境遇,而且可以获得一笔丰厚的彩礼。

① 徐安琪,茆永福.新疆维吾尔族聚居区高离婚率的特征及其原因分析[J].中国人口科学,2001,(1).

② 方珊媛.新疆国家扶贫开发重点县的现状与基本特征[J].实事求是,2005,(6).

3. 减少家庭的经济支出、避免财产外流是近亲联姻的直接动因。根据延续至今的民俗和陈规, 婚嫁(聘姑娘、娶媳妇)家庭无论贫富贵贱均需要筹备一定的陪嫁、聘礼以及宴请所需的结婚费用。(婚姻支出数额往往与当地经济发展水平极不相适应, 尤其一般女方家向男方家提出的彩礼要求很高, 有时仍带有一定的买卖婚姻色彩。)经济不富裕的家庭同样也无法回避嫁妆、聘礼、宴席所需的费用支出的实际问题。因此, 即便举债也罢, 一定数量的(陪嫁)彩礼、礼金以及操办婚姻所需的经济支出是必要的。对于家徒四壁的贫寒家庭而言, 这无疑会造成一定的经济压力。选择近亲联姻不但可以达到亲上加亲的目的, 更主要的是可以减少家庭的经济支出, 避免财产外流。

4. 婚姻形态多与地理环境、宗教信仰、经济状况、民族风俗习惯等有着密切的联系。新疆少数民族不登记婚、早婚、重婚、近亲婚乃至家庭暴力等婚姻违法犯罪行为是封闭落后的原生社会机制下的产物。众所周知, 新疆各民族赖以生存的绿洲仅占该区域国土总面积的百分之五左右。边远、偏僻的农牧区的生产方式和产业结构相对单一, 第二、第三产业几乎微乎其微。尤其是严重的沙漠化、草场退化、人均耕地锐减等一系列自然环境问题使得该地区的政治、经济、文化教育发展受到制约, 同时严重地影响着该区域社会进步和生产力提高以及法律法规的实施和普及。恶劣的自然地理环境、单一的产业结构和封闭落后的生存环境为以上诸多婚姻违法行为提供了存在的土壤和空间。

### (三)法律制度不健全, 执法力量相对薄弱, 法律宣传工作不到位

由于法律制度不健全, 执法力量薄弱, 法律宣传工作欠缺, 新疆边远农村和牧区民族群体法制观念不强, 法律意识低, 对于国家制定的法律连最基本的了解都没有。政府部门及社会对婚姻法及相关法规的宣传普及不够, 使法制的统一性与国家制定法的权威与尊严未得到应有的尊重。

1. 婚姻法律制度不健全是导致全国乃至新疆少数民族婚姻家庭领域违法行为滋生和蔓延的根本原因。本文以上所阐述的论点、论据进一步说明, 导致家庭暴力、重婚、未登记婚等行为的原因十分复杂, 其中, 婚姻法律制度不健全是诸多婚姻违法行为产生的根本原因。首先, 我国相关的法律如《婚姻法》、《妇女权益保障法》等虽然规定了禁止家庭暴力的条款, 但何为家庭暴力, 家庭暴力的概念究竟如何界定, 家庭暴力有哪些表现形式, 法律并未作出明确的规定。同时, 相关的法规对实施家庭暴力行为的后果、承担的法律 responsibility 以及产生伤害的赔偿标准和限额也未作出明晰、具体的规定, 使得实践中缺少可操作性。其次, 现行婚姻法以及自治区补充性规定均未针对未履行法定登记程序而以夫妻名义共同生活的当事人的行为制定出具体的制裁条款和措施, 致使未登记婚群体越来越庞大, 导致“超生游击队”泛滥, 使得该类行为成为计划生育管理的盲区, 严重破坏了我国计划生育政策, 法律对此束手无策。再次, 据某些法院反映, 近年来所处理的重婚案件仅几例, 刑法规定的重婚罪形同虚设。面对这一挑战, 我国现行法律无论刑法还是婚姻法, 都显得十分软弱, 难以保护受害方的合法权益。我国某省目前为止揭发的贪污犯, 包养情妇的就达到 95% 以上。某地信用社主任大肆贪污公款, 仅花在“二奶”、“三奶”身上的钱就达二千多万元。法律制度不健全, 没有法律制度的强制约束力, 是以上违法行为泛滥成灾的重要原因。

2. 执法力量相对薄弱。首先由于少数民族地区生存环境的制约, 人们居住分散, 国家司法、执法机关执行国家法律的难度大。其次是法制建设资金短缺。进入 21 世纪后, 虽然国家加大了对民族地区法院、检察院的投入, 但其投入总体上仍依附于地方财政。新疆多数地区欠发达, 故总体上仍不能满足办案需求, 办案经费拮据, 硬件设施落后, 这无疑会在有形或无形中制约执法力量的壮大或发挥。再次是现有的司法人员的数量与质量不容乐观。目前国家正在加强司法体制建设, 提高了人们从事司法工作的门槛, 虽然在司法考试中国家对少数民族地区的考生有所照顾, 但通过者仍少之又少, 司法工作人员的数量与日益增多的各种纠纷并不相称。同时, 现有的司法工作人员的专业综合素质与法治建设的要求差距较大, 少有科班出身的, 多为军转干部。据笔者了解, 当他们不能运用法律知识裁判案件时, 往往就凭借着个人经验来办案, 这可能就不再是严格意义上的执法了。

3. 法律宣传工作不到位。法律宣传实际上应该包括两个方面, 一是让民众“了解”, 二是让民众“感受”。前者让民众知晓法规的内容, 从而发挥法规的规范、评价、预测、指引、警示作用。可民族地区普法经费短缺、

普法方式陈旧、普法力度不够,普法工作基本不到位,很多边远农牧区的少数民族根本不懂法为何物,更谈不上强化法律意识或依法办事。对婚姻登记程序以及法律规定的重要性缺乏最基本的了解,是早婚、未登记婚、重婚、“便捷式”离婚、近亲婚及其他违反法规的行为呈现出一种自由泛滥状态的根本原因。后者以司法机关对法规的执行来让民众感受法在现实中到底是什么,能给自身带来什么。可现实中有法不依、权钱变法的客观存在,让法给民众一种可变的橡皮泥的感受,而不是“天下之程式,万事之仪表”。得不到民众信仰的法律就会形同虚设。

#### (四)受民族传统文化和风俗习惯的影响和冲击

人类在社会实践中约定俗成的习惯定势构成了人类的行为文化。这是一类以民风民俗形态出现,见之于日常生活中,具有鲜明的民族、地域特色的行为模式,其最终形成反映了一定的价值观念。行为文化的重要内容——传统的婚姻习俗及伊斯兰宗教文化在婚姻领域的渗透源远流长,并深深地根植于新疆各民族的政治、经济、文化之中。

1. 少数民族传统文化和风俗习惯是未登记婚的主要根源。我国关于婚姻登记的法律制度确立于1950年新中国的第一部婚姻法,该法颁布到至今才仅仅几十年的时间,而几百年遗留下来的“宗教仪式婚”、“便捷式”离婚、“塔拉克”等传统的习俗一直沿袭至今。在民族传统文化和风俗习惯的影响和冲击下,民族的部分群体牢牢地固守着这些传统的习俗,这些习俗逐步演变成为他们的定型化的一种行为模式。

2. 贞女嗜好心理和滋生于此的价值观是导致女性早婚的根本诱因。维吾尔族及其他民族中流行“一帽子打不倒即可结婚”的早婚习俗。如今依然占主流地位的传统男权文化与女子贞洁要求驱使女性早婚。

3. 重婚、有配偶者与他人同居是我国封建社会一夫一妻多妾制的遗迹。正如被曹操目为天下英雄的刘玄德所说:“兄弟如手足,妻妾如衣服。衣服破,尚可缝;手足断,安可续。”在男性看来,既然妻妾如衣服,当然就不仅可缝,而且可换,不仅可以穿一件,而且可以穿几件,甚或有时就应该多穿几件。更可悲的是这种观念得到女性的认可,比如妻子在不育或未生男丁时鼓励丈夫纳妾往往被视为贤惠大度。总之,这种观念在“不认同”的人看来愚昧落后、不可思议,在“认可”的人看来则是天经地义。这就为重婚、同居、“快捷式”离婚建构了深厚的文化背景,深厚得牢不可破。

### 三、解决新疆少数民族婚姻家庭中存在的法律问题的对策

婚姻是民族文化的组成部分,是各民族经济、思想、文化的反映,同时婚姻也是人类自然属性和社会属性结合的结果。沿袭至今的各民族传统婚姻观念、风俗习惯、伊斯兰习惯法所产生的影响以及各民族婚姻家庭中凸显的法律问题,不可能仅靠某一部国家制定法或一条司法解释就能彻底改变,同时我们也无法苛求百年乃至千年以来遗留下来的各民族风俗习惯、伊斯兰习惯法所产生的渗透力和影响力、约束力在短时间内彻底消除。在地域辽阔、民族众多的新疆地区,国家制定法与伊斯兰习惯法对接十分必要。充分协调好现行婚姻法律制度及新疆维吾尔自治区补充条例与各民族风俗习惯及伊斯兰习惯法的关系,减少或消除现行婚姻法与伊斯兰习惯法之间的冲突,是保障该地区法制建设的关键所在。

(一)妥善解决伊斯兰习惯法与国家制定法的局部冲突问题,逐步减少未登记婚、早婚、“便捷式”离婚的现象

1. 采取婚姻登记制与宗教证婚仪式双轨制的方式。这样可以充分体现民法对个人价值理念和社会良俗的尊重保护。我国民族区域自治的实践足以证明,尊重各民族的风俗习惯以及宗教信仰十分必要,尤其是在具有较强的民族性的婚姻家庭中更是如此。应当以婚姻法的基本原则为指导,结合新疆各民族的实际,通过多样性的展开和基本原则的特殊化、具体化来体现婚姻法的约束力。婚姻关系的当事人在根据我国现行婚姻法第8条规定,履行了婚姻登记义务,确立了法定婚姻关系之后,也应尊重新疆少数民族传统婚俗,尤其是伊斯兰习惯法中“尼卡”的证婚效力。如,准夫妻未按国家法律规定履行登记手续,“尼卡”证婚仪式就不能举行。也就是说婚姻关系的当事人在取得了具有法律效力的结婚证书后,方可按照宗教习惯举行“尼卡”证婚仪式。

坦率地说,如果一部法律得不到民众的推崇、信仰、遵从,就无疑如同一张白纸。正如伯尔曼所言:“法律必须被信仰。”“尼卡”证婚仪式的举行完全满足了乡土社区人们的从众心理,同时也履行法定的婚姻登记程序,真正达到“双赢”的目的。因此针对以上问题,国家可考虑原则性与灵活性相结合的方式,即婚姻登记制与宗教证婚仪式制相结合的方式,在承认登记制婚姻法律效力的同时,也承认宗教证婚仪式的效力。这样既维护了现行婚姻法的统一性和严肃性,又充分考虑到了少数民族对习惯法的认同。

2. 切实贯彻实施新疆民族区域关于结婚年龄的变通性规定。在我国,早婚是传统农业社会的一个普遍现象,也是宗教潜移默化的影响所产生的必然结果。许多学者的研究和实地考察所提供的翔实的数据显示,目前新疆少数民族中早婚的现状令人心忧。两性结合本身意味着一个人承担起相应的家庭责任与社会责任,而责任的承担不仅需要当事人有成熟的生理条件,还需要当事人有稳定的心理素质,这样才能正确认识婚姻的意义和责任。从生理和心理的发育程度来看,早婚无疑对于女性而言有百害而无一利。我国现行婚姻法第6条规定:“结婚年龄,男不得早于二十二周岁,女不得早于二十周岁。”由于考虑到新疆少数民族地区传统的习俗等因素,根据现行婚姻法第50条,民族自治地区对法定婚龄作了变通性规定,从少数民族实际情况出发,将现行婚姻法规定的法定婚龄降低了两岁,即男不得早于20周岁,女不得早于18周岁。切实贯彻实施新疆民族区域关于结婚年龄的变通性规定,彻底杜绝早婚的现象,任重而道远。

3. 全面贯彻实施新疆维吾尔自治区执行婚姻法的补充规定,禁止以宗教仪式及其他方式代替法定离婚登记的行为。《新疆维吾尔自治区执行〈中华人民共和国婚姻法〉的补充规定》第6条、第7条对离婚的程序和要求作出了明确的规定:“结婚、离婚必须履行法律手续。禁止一切用口头或文字通知对方的方法离婚。”“禁止宗教干涉婚姻家庭,禁止以宗教仪式代替法定结婚登记。”现行婚姻法和自治区补充规定有关结婚登记、离婚登记制度的立法是为了保护要求结合或离异的男女的正当权益,预防和减少婚姻家庭的纠纷和不良后果,防止包办婚、买卖婚、早婚和重婚纳妾事件发生的。此外,如果宗教对于婚姻的干涉明显超出了宪法所保护的“正常宗教活动”的范围,其性质就完全变了,应坚决遏制此类行为的发生和蔓延。

## (二) 进一步加强新疆少数民族地区婚姻家庭方面的立法,完善现行婚姻法律制度

要彻底解决目前新疆少数民族婚姻家庭中所存在的法律问题,无疑急需加快制定少数民族自治区域的立法,制订符合少数民族婚姻实际的变通条例或补充规定以及司法解释。完善现行婚姻法律制度,填补立法空白,强化立法和司法的薄弱环节,势在必行。

1. 建立健全符合少数民族婚姻的法律法规。新疆第一部专门针对家庭暴力的地方性法规——《新疆维吾尔自治区预防和制止家庭暴力规定》(以下简称《规定》)于2009年2月1日已正式实施。《规定》不但对国家制定法的必要补充,是对国家有关法律制度的进一步完善,同时也是实现依法治区目标、构建自治区法治社会的重要举措。然而,该《规定》实际操作性不强。更令人遗憾的是,有关“法律责任”的相关内容存在缺失。因此,增加并完善各部门预防家庭暴力的具体措施及法律责任等相关内容十分必要。

2. 完善反家庭暴力的现行法律法规中所存在的立法、司法缺陷并采取有效制裁手段迫在眉睫。在一个法制社会,制止家庭暴力主要依靠法律,没有法律作为强有力的后盾和支撑,要消除家庭暴力是不现实的。因此,笔者建议,我国立法机关应考虑尽早出台一部《反家庭暴力法》,使惩治家庭暴力的行为有法可依,使受虐待者的正当权益得到有效保障。虽然有关反家庭暴力的法规在遏止家庭暴力方面起了重要的作用,但依然存在着诸多的漏洞,现行法规尚未能提供防治家庭暴力问题的根本途径,在预防和制止家庭暴力方面仍显得相对乏力,不利于司法操作及社会实践。要填补反家庭暴力的现行法规中所存在的立法、司法漏洞并采取行之有效的措施和制裁手段,应着重考虑以下两个方面:(1)立法缺失和空白。首先,我国相关的法规虽然针对家庭暴力作出了一些规定,但条款内容仅体现在宏观的层面上,如《妇女权益保障法》中规定了“禁止歧视、虐待、残害妇女”,“妇女生命健康不受侵犯”等条文,婚姻法就禁止家庭暴力也只是笼统地进行了规定,缺乏明确的认定标准和制裁条款,可操作性较差。其次,我国反家庭暴力缺乏专门的证据规则,制止家庭暴力行为存在认定难、刑事处罚难的问题。家庭暴力多发生在家庭内部,很少有目击证人,具有一定的隐秘性,受害人的陈述又不能作为定案依据。由于很多当事人缺乏自我保护意识,相当一部分家庭暴力案件因缺乏证据无法立

案,给法院认定家庭暴力行为带来困难。再次,现行法律主要适用对施暴者进行事后制裁,缺乏对家庭暴力正在发生时及持续过程中的救济措施。应建立家庭暴力的预防机制、行之有效的保护制度、对受害者的救助机制以及对施暴者的矫正机制。(2)司法不力。首先,对有反家庭暴力义务的相关部门的职责规定不明晰,义务和责任设定不到位,相关部门不履行职责,对家庭暴力行为的惩戒手段和对受害者的保护手段少,而且明显缺乏力度,致使家庭暴力总是游离于法律之外,受害者也得不到有效的保护。其次,司法人员对家庭暴力的认识不一,一部分人员存在模糊甚至错误的认识,认为“清官难断家务事”,这在一定程度上影响了司法人员对家庭暴力的法律干预力度。再次,家庭暴力被规定为自诉案件,一方如果不打算离婚,往往不愿起诉另一方;对不构成轻微伤害的家庭暴力无法处理,往往会导致暴力升级。另外,相当一部分受害者往往希望维持家庭,其投诉的目的只是制止家庭暴力而不是使对方被拘禁或罚款,更不想因此使家庭关系破裂。司法机关如何积极、妥当介入家庭暴力是急待解决的问题。预防和制止家庭暴力,应遵循预防为主、综合治理的方针,实行教育与处罚相结合的原则。

3. 加大对重婚、有配偶者与他人同居违法犯罪行为的制裁力度,切实保障我国婚姻法有关一夫一妻制原则的实施。由于法制不健全,制裁力度不够,我国重婚、同居(有配偶者与其他异性姘居)现象大量存在,特别是在城镇尤为严重,给社会和家庭带来了不安定的因素。重婚、同居行为不仅是对国家法律的藐视,而且也是对婚姻法规定的一夫一妻制原则的公开挑战。根据法律的规定,行为人如果未构成重婚罪,则不受刑事制裁。违法行为人故意规避法律,在有配偶的情况下,与配偶以外的异性既不进行结婚登记,又不以夫妻名义同居生活,而以其他名义保持两性关系,以此达到逃避刑事责任的目的。我国法律法规对于重婚以及有配偶者与他人同居所带来的危害制裁力度薄弱,现行刑法第258条规定:“有配偶而重婚的,或者明知他人有配偶而与之结婚的,处2年以下有期徒刑或拘役。”即重婚罪的法定最高刑期只有2年,而对相当一部分犯罪者还实行缓刑,以致不能对重婚行为形成强有力的遏制和打击。建议全国人大“考虑尽快出台《刑法》修正案或颁布单行刑事法律,或由最高人民法院对重婚罪问题作出司法解释,其内容是否斟酌考虑以下几个方面:一是提高重婚罪的最高刑时间为5年;二是增设附加刑‘罚金’的处罚;三是增设破坏一夫一妻罪。”<sup>①</sup>四是增加禁止姘居的条款,与禁止重婚条款并列。法律应一改家庭纠纷“不告不理”的陈规,对发生在家庭中的违法或犯罪现象规定多渠道的受案程序和严厉的制裁措施。

4. 在现有的法律框架下,司法人员应该做到有法必依、执法必严、违法必究。首先,要做到有法必依,以规范新疆少数民族地区的婚姻家庭制度。通过婚姻登记制度对少数民族婚姻关系进行监督和管理,以维护整个少数民族区域的婚姻秩序。其次,各少数民族地区的婚姻登记机关应当严格执法,防止虚报年龄、伪造证件、弄虚作假、冒名顶替等各种有关早婚、重婚、近亲婚等的违法、犯罪现象发生,从而减少或基本杜绝各种无效婚姻、可撤销婚姻或者其他违法婚姻的出现。再次,加强对违法登记行为的司法审查,完善法律责任,引导婚姻当事人正确认识婚姻关系,从而使法规能得到全面的实施。对于家庭暴力、重婚等严重违法犯罪的行为加大制裁力度,真正做到违法必究。

### (三) 加强婚姻家庭法规以及区域自治法的宣传教育力度

1. 将培养和提高少数民族的法制观念、法律意识作为头等大事来抓。宣传教育应切实培养和提高少数民族公民的法律意识、法制观念,制定符合当地实际的宣传教育措施。尤其是针对偏僻、落后的边远农牧区,要加强婚姻法和相关法规的普法宣传教育,使乡土社区的民众逐步提高文化素质、法制观念和法律意识。法制宣传要灵活多样,既可以采用宣传品、普法讲座的形式,也可以对准夫妇进行专门的婚姻家庭法律培训。通过宣传教育尽快使各民族婚姻当事人都能知法、守法,自觉养成依法办事的良好习惯。使各少数民族逐步摒弃婚姻家庭领域中的封建观念和种种陈规陋习,自觉维护婚姻家庭的稳定。

2. 设立婚前教育制度具有重大的现实意义。婚姻是人生的大事,它涉及当事人的生理、心理、伦理和法律等各方面,进行婚前教育具有重大的现实意义。通过教育,使新疆少数民族准夫妻及时掌握婚姻的基本

<sup>①</sup> 薛全忠,张淑芝.新疆少数民族婚姻习俗的法律思考[J].西北民族大学学报,2009,(1).

常识,懂得珍惜爱情、珍惜即将建立的婚姻家庭,掌握化解婚姻矛盾的方法,尽最大可能防止家庭破裂的悲剧,保持家庭的和谐、安定。同时潜移默化地培养少数民族的法律意识,讲解男女平等、婚姻自由、一夫一妻制法律原则的精神内涵。对法律禁止的重婚、有配偶者与他人同居、家庭暴力、近亲婚和其他干涉婚姻自由的行为的违法性、危害性达到更深刻的了解。帮助准夫妻树立正确的婚恋观,知悉履行结婚登记手续、离婚登记手续的重要性,了解事实婚的危害及法律对事实婚的态度,使当事人在婚前了解自己婚后的权利义务,认真冷静地考虑自己的婚姻大事,增强对婚姻的责任感,让他们懂得早婚的危害性。

3. 大力宣传有关反家庭暴力方面的知识,使之家喻户晓,逐步提高少数民族法制观念和道德水准。鼓励少数民族妇女及家庭暴力的受害者解放思想,摆脱传统观念的桎梏,树立正确的婚姻家庭观。努力改变人们对家庭暴力宽容、认可的态度,让人们提高自我保护意识、防患意识,把家庭暴力减少到最低程度。特别是受害者在遭受家庭暴力,自己的力量不足以抵制家庭暴力时,要求助于邻居、街道、所在单位的组织或派出所,遏止家庭暴力的再次发生。努力使家庭暴力走出“邻居不劝,居委会不问,单位不管,不出人命执法机关不理”的局面,同时要使受害人走出“家丑不可外扬”的思想误区。预防和制止家庭暴力的宣传教育不仅仅是法院、检察院、公安机关、司法行政机关和新闻单位的责任,行政机关、社会团体、有关单位和组织应当开展预防和制止家庭暴力的宣传教育活动。制止家庭暴力需要全社会方方面面、各级组织的配合,是全社会共同责任。

#### (四) 加快少数民族地区的经济发展步伐是关键

1. 以现代文化为引领,以科技、教育为支撑,加速工业化、农牧业现代化,全面提高少数民族地区人们的整体文化素质。尽快使新疆少数民族贫困地区摆脱贫困落后面貌,坚持用现代文化和科技知识引导和培训农牧民,拓展科普知识传播渠道,帮助农牧民增强科技意识,转变思想观念和经营理念,从经济、文化、思想上全面革除陈规陋习。从根本上改善经济条件和提高生活水平,使农牧民自觉淘汰与生产发展和社会进步不相适应的落后习惯。

2. 以增强少数民族农牧区的基础设施建设为先导,兴修水利,加快水、电、路建设步伐。

由于贫困地区的财政极端匮乏,贫困县公共产品供给不足,基础设施差,文化、科学、卫生事业发展严重滞后。据不完全统计,新疆国定贫困县的“3606个重点村中,1379个重点村干旱缺水,1524个重点村人畜饮水困难,456个村尚未通电,602个村没有通公路,702个村没有通电话,739个村未通广播电视,2678个村没有文化科技室,2736个村没有卫生室。”<sup>①</sup>国家应加大对贫困地区的资金投入力度。各地应以当地资源优势为基础,因地制宜,兴修水利,加大以水利为重点的农业基础建设和中低产田改造力度。针对南疆地区干旱少雨、土地沙漠化现状,大力发展高效节水农业,推广喷滴灌节水技术。以加强少数民族农村的基础设施建设为先导,加快“三通”、“四有”、“五配套”工程的建设。

3. 种植业和畜牧业是少数民族赖以生存的经济基础。依靠科学技术,建立高寒干燥山区农业体系。推广优良品种,合理调整作物结构,改进耕作制度和耕作方法,完善和强化传统农业生产机制,优化农业发展布局,提升特色农业发展规模,推进高质棉、特色林果业发展,拓展农业内部就业增收领域。畜牧业是牧区的主导产业,牧区社会经济靠草场维持,由于游牧生产方式的局限,造成超载过牧,牲畜处于“夏饱、秋肥、冬瘦、春死”的恶性循环状态。因此,要使牧区经济可持续性发展,传统的游牧生产方式必须转变为固定的生产牧场方式。只有采取这种措施,才能使牧区草场得以恢复,牲畜得以发展。在生活方式上由原始的逐水草而居转变为固定的社区生活,这样可以改变牧区信息闭塞、文化落后、人们居无定所的生产生活方式。牧区经济发展要实现新的经营机制,核心是提高牧区各类产品质量,加速牲畜品种改良的进展,改良草场,调整草场植被,加快草场的修养生息和牧草品质的改良。把资源优势转变成产品优势,提高产品质量,降低生产成本,发展农牧区经济,加速新疆少数民族地区多元的产业化经济目标的实现。

<sup>①</sup> 方珊媛.新疆国家扶贫开发重点县的现状与基本特征[J].实事求是,2005,(6).

#### 四、结语

少数民族婚姻家庭作为法学与社会学共同关注的对象,乃是中国现代化进程中多元复杂的社会系统工程中的重要组成部分。我国新疆少数民族婚姻问题,不仅仅是法律层面的问题,也是各民族生活中的重大问题。要正确处理新疆少数民族婚姻习俗与其他各方面的矛盾关系,充分保障法律赋予各民族的各项权利,努力实现社会发展与少数民族风俗习惯的良性互动。要强化法规对少数民族婚姻的管理,探索实施社会控制的最佳对策。特别是在强调建设和谐社会的主流背景下,重视和尊重各民族的婚姻习俗,对构建和谐社会有着深远的历史意义和现实意义。

#### 参考文献:

- [1]雷光明.中国少数民族婚姻家庭法律制度研究[M].北京:中央民族大学出版社,2009.482.
- [2]王寨华.婚姻问题的法律理论与实务[M].北京:知识产权出版社,2008.
- [3]张迎秀.结婚制度研究[M].济南:山东大学出版社,2009.
- [4]薛全忠,张淑芝.新疆少数民族婚姻习俗的法律思考[J].西北民族大学学报,2009(1).
- [5]方珊媛.新疆国家扶贫开发重点县的现状与基本特征[J].实事求是,2005(6).
- [6]徐安琪,茆永福.新疆维吾尔族聚居区高离婚率的特征及其原因分析[J].中国人口科学,2001(1).
- [7]阿不都拉·巴克等.维吾尔族的近亲结婚率及其遗传效应[J].新疆师范大学学报(自然科学版),1997(2).
- [8]罗萍.中国家庭暴力的现状、原因及法律措施浅议[J].新疆大学学报(哲学社会科学版),1997,25(1).
- [9]万鄂湘.婚姻法理论与适用[M].北京:人民法制出版社,2005.
- [10]吴小成.《婚姻法》——适用与审判实务[M].北京:中国法制出版社,2008.
- [11]龙庆.少数民族的婚姻特点及法律思考[J].贵州民族学院学报,2000年(特).
- [12]艾尼瓦尔·聂吉木.新疆维吾尔族离婚原因调查研究——对765宗协议离婚案的实证分析[J].新疆社会科学,2007(1).
- [13]胡欣霞.新疆喀什地区农村维吾尔族婚姻现状的分析[J].喀什师范学院学报,2006(1).
- [14]冯雪红.维吾尔族女性早婚现象的人类学分析[J].山东女子学院学报,2011(1).
- [15]王宁.新疆游牧民族定居与牧区生产生活方式的转变[J].新疆社会科学,2004(6).
- [16]欧伟贞,赵雪军.家庭暴力对青少年的伤害及对策研究——以南疆地区为例[J].新疆社科论坛,2009(3).

[收稿日期]2011-06-06

[作者简介]阿依古丽·穆罕默德艾力,维吾尔族,西北民族大学法学院讲师。兰州 730030

## A Study on Legal Issues Concerning Marriage and Family of Ethnic Minorities in Xinjiang

*Aigully·Muhammed Ally*

**Abstract:** The marriage customs of ethnic minorities in Xinjiang and Islamic common law are in conflict with current State law of marriage in fundamental principles, substantial and formal essentials. To find out a solution to these problems, we should try to find common grounds between the State law and Islamic common law, in order to coordinate the relationship between current State law of marriage as well as supplementary regulation of Xinjiang Uygur Autonomous Region and Islamic common law. Finally, to reduce or eradicate the conflicts between the two is the core of establishing social legal system in minorities' area.

**Key words:** ethnic minorities in Xinjiang; marriage and family legal issue