

摘要

目前,我国单身女性权利意识觉醒,开始争取独立实现生育的权利。冻卵等人类辅助生殖技术的应用,则为单身女性满足自身生育需求提供了新的可能。但我国原卫生部2003年制定的《人类辅助生殖技术规范》中规定:“禁止给不符合国家人口和计划生育法规和条例规定的夫妇和单身妇女实施人类辅助生殖技术。”这使我国单身女性在国内无法实施冻卵技术,单身女性的生育权也难以得到有效保障,一定程度上也侵害到了基本人权与平等权,因此,允许单身女性冻卵有单独进行法律保护的必要性。在生育和人口形势的新变化以及社会对保护女性生育权利的新期待中,禁止单身女性冻卵的相关规定有必要予以重新审视。本文结合法学和医学等学科,对我国单身女性冻卵的应用及规制现状进行分析,提出我国应该适当准许单身女性利用冻卵实现生育权利,并谨慎地将其纳入法律法规,通过加强民法领域法律规制、规范单身女性冻卵的行使、完善人工辅助生殖领域立法等促进冻卵的合法化,使其能发挥内在价值。

本文除绪论和结语外,主要包括以下四个部分。

第一部分是单身女性冻卵的基本理论。明确相关基础概念是进行理论探讨的前提,通过介绍单身女性的含义及范围,引出本文研究对象。然后明确冻卵是从女性身体中取出卵子进行冷冻保存以便后续使用的行为,提出冻卵是一种人类辅助生殖技术,将其与单身女性建立联系。最后分析冻卵的性质,其既是实现身体权的方式,也是实现生育权的方式。

第二部分分析了我国单身女性冻卵的立法现状及存在的问题。首先从保障单身女性生育权角度出发,对我国单身女性冻卵的立法现状进行梳理,列举了宪法及相关法律、部门规章、地方性法规以及规范性文件中关于保障生育权的规定。其次指出我国单身女性冻卵存在的问题,主要体现在以下四方面:一是辅助生殖专门性立法缺失,导致了单身女性无法通过合法冻卵实现生育权。二是生育权性质不明确,对于其属于人格权还是身份权的争议不断,制约着单身女性冻卵的合法化。三是冷冻卵子的法律属性不清,难以解决后续引发的法律问题。四是生育

与婚姻紧密捆绑，婚育结合阻碍着单身女性冻卵权利的实现。最后分析了禁止单身女性冻卵的考量因素，并对其进行了辩驳。

第三部分论证了我国单身女性冻卵的立法正当性。本部分把冻卵技术与现实需求结合起来，从理论基础、法律基础、现实基础三个层面出发，对我国单身女性冻卵具有立法正当性进行论证。从基本人权与平等权方面论证单身女性生育权具有理论基础；从《民法典》对人格权的重视、《民法典》对婚姻自主权的保障、《吉林省人口与计划生育条例》的实施方面为单身女性冻卵合法化提供法律依据；制定和完善法律要与我国的具体国情相适应，从传统双系抚育模式被打破、单身女性生育需求扩大、计划生育全面放开三胎这三个现实基础出发，论证了单身女性冻卵的正当性。

第四部分对我国单身女性冻卵合法化提出了相关立法建议。首先从明确生育权性质、明确冷冻卵子法律属性、完善辅助生殖技术服务合同三方面加快完善部门法律，加强民法领域保护力度，对冻卵进行规制。其次在推进单身女性冻卵合法化的同时，也应该充分考虑社会现实，从限定主体条件、限制适用范围以及规范实施程序三方面对单身女性冻卵的行使做出必要限制，确保权利与义务的有机统一。最后在不违背国家计划生育政策的前提下，及时修订《人类辅助生殖技术管理办法》《人类辅助生殖技术规范》，必要时可以制定《人工辅助生殖法》，保证我国人类辅助生殖技术的健康发展，为单身女性冻卵合法化提供法律保障。

关键词：单身女性，冻卵，生育权，人格权

目 录

摘 要	I
ABSTRACT	III
绪 论	1
(一) 研究背景及意义	1
(二) 研究现状	2
1. 国内研究现状	2
2. 域外研究现状	4
(三) 研究方法	6
(四) 创新之处	6
一、 单身女性冻卵的基本理论	9
(一) 单身女性的含义及范围	9
(二) 冻卵的概念及性质	10
1. 冻卵的概念	10
2. 冻卵的性质	10
二、 我国单身女性冻卵的立法现状及问题分析	13
(一) 我国单身女性冻卵的立法现状	13
1. 《宪法》《民法典》未明确规定生育权	13
2. 《人口与计划生育法》规定公民有生育权利	13
3. 《人类辅助生殖技术规范》禁止单身女性冻卵	14
4. 《吉林省人口与计划生育条例》允许单身女性冻卵	15
5. 其他法律规范对单身女性冻卵的相关规定	17
(二) 我国单身女性冻卵存在的问题	17
1. 尚未出现辅助生殖专门性立法	18
2. 生育权的性质不明确	18
3. 冷冻卵子的法律属性不清	20

4. 生育与婚姻紧密捆绑	23
(三) 禁止单身女性冻卵的考量因素	24
三、 我国单身女性冻卵的立法正当性	29
(一) 理论基础	29
1. 生育权是基本人权	29
2. 平等权保障生育权的实现	30
(二) 法律基础	31
1. 《民法典》对人格权的重视	31
2. 《民法典》对婚姻自主权的保障	32
3. 《吉林省人口与计划条例》的实施	33
(三) 现实基础	33
1. 传统双系抚育模式被打破	34
2. 单身女性生育需求扩大	35
3. 计划生育全面放开三胎	35
四、 我国单身女性冻卵合法化的建议	37
(一) 加强民法领域法律规制	37
1. 明确生育权是人格权	37
2. 明确冷冻卵子是伦理物	38
3. 完善辅助生殖技术服务合同	39
(二) 规范单身女性冻卵的行使	40
1. 限定冻卵的主体条件	41
2. 限制冻卵的适用范围	42
3. 规范冻卵的实施程序	43
(三) 完善人工辅助生殖领域立法	44
1. 修订原卫生部相关规章	44
2. 制定《人工辅助生殖法》	45
结 语	49
参考文献	51
致 谢	57

绪论

（一）研究背景及意义

1978年出现了全球第一例试管婴儿，但人们较难接受这种非人体生育的婴儿。如今人类不断探索全新领域，思想也随之发生了变化，更注重自身权利保障，单身女性对保障自身合法权利也提出了更高的要求。为保障生育权，很多单身女性开始认识并接受冻卵，并将其作为实现生育的方式之一。2019年我国“首例单身女性冻卵案”（徐某枣案）引发讨论，该案体现出单身女性正在积极争取自身合法权利，其对正当权利的诉求从未停止，对冻卵合法化的期望也从未消失。2022年7月22日，当事人徐某枣收到了判决书，最终法院判决驳回了她的全部诉讼请求。¹徐某枣虽然败诉了，但是学术界对于单身女性能否冻卵的争议却不曾中断。目前，我国《人类辅助生殖技术规范》禁止单身女性实施人类辅助生殖技术，这阻断了单身女性借助冻卵实现生育的路径，在一定程度上忽视了单身女性群体的合法权益，导致我国单身女性冻卵依然处于无法可依、欲求无门的尴尬局面。

现阶段，冻卵作为单身女性保存生育能力的一种可行方式，应当得到重视，单身女性能否冻卵以保障自身合法权益已经成为一个不可忽视的现实问题。研究单身女性冻卵，不仅能为单身女性冻卵合法化、规范化提供理论支撑，而且能促进科技立法与人权保障的完善，对于推动法律实质平等产生了重要意义，有助于更好地保障单身女性的生育权，也有助于对解决司法实践中的难题提供一定指导方向或思路。因此，对单身女性冻卵合法化进行研究是很有必要的，通过冻卵技术的应用回应单身女性的生育需求，使单身女性冻卵合法化有望变为现实，保障单身女性生育权利。

¹ 中国裁判文书网上未发布该案判决书，根据 <https://www.163.com/dy/article/HCV80PL0512B07B.html> 知判决书内容：朝阳区法院认为，徐某枣作为单身女性，在本人身体健康的情况下，向北京妇产医院提出的冻卵服务要求，并非基于医疗目的，也不符合国家计划生育政策，其以延迟生育为目的向北京妇产医院提出的冻卵服务要求，并不符合上述部门规章和技术规范的规定。因此，北京妇产医院拒绝为其提供冻卵服务，并未违反卫生行政主管部门的规章及技术规范的要求。所以，朝阳区法院认为，徐某枣要求北京妇产医院停止对其一般人格权的侵害的请求，法院不予支持。

（二） 研究现状

1. 国内研究现状

对于单身女性能否冻卵这个问题，不同的学者提出了不同的意见。在知网上以“单身女性冻卵”为主题进行搜索，发现共有 69 篇文献，但进一步学科检索后有 29 篇文献，其中论文有 12 篇，期刊有 10 篇，报纸有 1 篇。¹可见，目前我国学术界对于单身女性冻卵这方面的系统讨论还比较少。从现在所能收集到的资料来看，学者们主要都是通过对冷冻卵子技术的应用、女性生育权的基础理论研究、单身女性冻卵的问题及成因以及单身女性冻卵的正当性等方面进行了探究，从而对单身女性冻卵提出了相关的法律建议。当前学者研究的主要内容可以概括为以下四个方面：

第一，关于冷冻卵子的法律属性。学者们对冷冻卵子的法律属性有三种不同的观点：（1）客体说认为冷冻的卵子与人的身体已经分离，不属于人身组成之物，应当属于脱离人身的民法上的物。该观点在史尚宽《民法总论》²，王利明《中国民法典草案建议稿及说明》³，梁慧星《中国民法典建议稿》⁴，杨立新《民法物格制度研究》⁵中有所体现。（2）主体说认为冷冻卵子不是民法意义上的物，它应该被视作民事法律关系中的主体，依法享有相应的权利能力，所以不能将冷冻卵子赠予他人或者将其毁损。该观点在李惠《无锡胚胎案与人工辅助生殖的法律思考》⁶中有所体现。（3）折中说认为冷冻卵子既不属于民法意义上的物，也不属于民事法律关系中的主体，而是处于两者之间的一种过渡存在。该观点在刘长秋《冻卵：法律应采取怎样的立场与对策》⁷，徐国栋《民法的人文精神》⁸中有所体现。三种学说各执一词，将冷冻卵子的法律属性归于民法上的物或民事主体或二者的中间状态，但学术界一般以客体说作为主流学说。

第二，关于禁止单身女性冻卵的原因。学术界争议不大的一个原因是冷冻卵子的技术水平有限，单身女性冷冻卵子后对其身体可能会造成一些不利的后果。

¹ 检索时间为 2022 年 12 月 25 日。

² 史尚宽：《民法总论》，中国政法大学出版社 2000 年版，第 250 页。

³ 王利明：《中国民法典草案建议稿及说明》，中国法制出版社 2004 年版，第 21 页。

⁴ 梁慧星：《中国民法典草案建议稿》，法律出版社 2003 年版，第 19 页。

⁵ 杨立新：《民法物格制度研究》，法律出版社 2008 年版，第 10-62 页。

⁶ 李惠：《无锡胚胎案与人工辅助生殖的法律思考》，载《医学与法学》2015 年第 4 期，第 3-8 页。

⁷ 刘长秋：《冻卵：法律应采取怎样的立场与对策》，载《探索与争鸣》2016 年第 11 期，第 88-92 页。

⁸ 徐国栋：《民法的人文精神》，法律出版社 2009 年版，第 223-238 页。

但对于另一个原因：生育权主体不够明确，却产生了诸多争议。主要争议观点有：

（1）生育必须与婚姻相结合，已婚夫妻是生育权的主体。姜玉梅在《中国生育权制度研究》中认为女性生育必须依赖于婚姻关系，夫妻双方基于婚姻关系才享有生育权，才是生育权的主体，只有存在合法婚姻关系的夫妻，才能被法律所认可，才能享有法定范围内的生育权。¹（2）生育权是女性独有的一种权利。付翠英、李建红在《生育权本质论点梳理与分析》中认为只有女性才有生育权，才是生育权的合法主体。男性生育不能脱离女性身体，所以其不享有单独的生育权，只有当男性也可以独立生育时才享有生育权。²（3）自然人是生育权的主体。张燕玲在《生育自由及其保障范围——兼论人工生殖的理论基础》中认为未婚或已婚男女均可以成为生育权的主体，均能平等地享有生育权。³当前生育权主体不够明确，单身女性冻卵也就势必会引发诸多争议。

第三，关于单身女性冻卵的正当性、必要性分析。单身女性冻卵是否合法也存在着争议。刘瑞爽、李晓农、丛亚丽等学者都在《医疗机构是否应该为单身女性提供冻卵服务？——冻卵案例的权利论证与伦理思考》中都主张单身女性冻卵具有正当性、必要性。⁴但王林智、黄显官、刘祥宇却在《单身女性“冻卵”的伦理与法律问题探析》中对单身女性冻卵持反对态度，其认为冻卵行业的兴起，将打破原有的生育秩序，可能还会进一步刺激代孕行业发展。⁵针对单身女性冻卵是否合法也存在正反观点，因此现在对该方面深入研究也是有必要的。

第四，关于单身女性冻卵的立法建议。在明确单身女性冻卵具有正当性之后，应当对单身女性冻卵合法化提供保障，同时也应当对其进行必要限制。孙东旭、王岳在《从冻卵看单身女性生育权的保护问题》中提出，要健全法律，承认单身女性拥有冷冻卵子的权利，并且放开冻卵技术。⁶王康在《单身女性“生殖力保存”侵权责任之解释论》中指出，今后对冻卵应该持开放态度，并适时制定出一

¹ 姜玉梅：《中国生育权制度研究》，西南财经大学出版社2006年版，第13页。

² 付翠英，李建红：《生育权本质论点梳理与分析》，载《法学杂志》2008年第2期，第21-24页。

³ 张燕玲：《生育自由及其保障范围——兼论人工生殖的理论基础》，载《中南民族大学学报（人文社会科学版）》2007年第5期，第114-117页。

⁴ 刘瑞爽，李晓农，丛亚丽：《医疗机构是否应该为单身女性提供冻卵服务？——冻卵案例的权利论证与伦理思考》，载《中国医学伦理学》2020年第3期，第299-303页。

⁵ 王林智，黄显官，刘祥宇：《单身女性“冻卵”的伦理与法律问题探析》，载《医学与法学》2015年第6期，第33-36页。

⁶ 孙冬旭，王岳：《从冻卵看单身女性生育权的保护问题》，载《中国卫生法制》2020年第6期，第1-6页。

套合乎情理的规范制度。¹李棠洁在《生育权的证成及其规范构造》中指出，冻卵不一定意味着必然生育，生育中的民事权益作为新型权利，需要通过立法加以确认。²柯佩焯在《单身女性卵子冷冻技术的法律问题探讨》中指出，应该对冻卵持开放态度，加快修改相关法律制度，进行专门性立法，保障子女知情权。此外，还要对卵子解冻进行限制，防范代孕。³

2. 域外研究现状

我国目前并不承认单身女性有冻卵的权利，但大部分英美法系国家及我国的香港、台湾地区已经允许单身女性冻卵，并为单身女性冻卵提供法律保护。域外对单身女性冻卵的研究主要集中在以下三个方面：

第一，关于冻卵用于非医疗目的的可行性。冻卵起初只适用于医疗目的，但随着社会的发展、观念的变化，冻卵是否可以被用于非医疗目的，这是域外学者探究的重要问题。牛津大学的 Julian Savulescu（2019 年）教授认为冻卵作为一种保障女性生育功能的技术选择，可以在不给女性造成身体伤害的前提下，适当放开其对女性的限制。⁴美国的 Karey A Harwood（2015 年）教授认为允许单身女性冻卵在一定程度上也是对男女平等的保护，冻卵技术的发展可以促进男女平等，也可以保障生殖自主权，但是其主张在对卵子解冻时必须出于合法目的。⁵英国的 Goold Imogen; Savulescu Julian（2009 年）教授认为非医疗目的的冻卵是可行的，能为女性提供更多的自由与机会选择。⁶上述学者支持冻卵用于非医疗目的，但也有些学者对此持反对意见。比如，英国的 Giulia Cavaliere（2018 年）教授认为不能仅仅依靠冻卵技术就改变男女不平等这一事实，也不认同非医疗目的的冻卵能大幅度增加女性权益，其主张要进行有效的社会变革来解决男女不平等的问题。⁷域外学者大都认可非医疗目的的冻卵，这对我国明确冻卵适用

¹ 王康：《单身女性“生殖力保存”侵权责任之解释论》，载《东方法学》2023 年第 1 期，第 120-132 页。

² 李棠洁：《生育权的证成及其规范构造》，载《广州医科大学学报》2022 年第 4 期，第 105-111 页。

³ 柯佩焯：《单身女性卵子冷冻技术的法律问题探讨》，载《南方论刊》2023 年第 2 期，第 66-68 页。

⁴ Julian J.Koplin, Julian Savulescu, Moral Limits of Brain Organoid Research, *The Journal of Law, Medicine & Ethics* 760,760-767(2019).

⁵ Karey A Harwood, On the ethics of social egg freezing and fertility preservation for nonmedical reasons, *5 Medicolegal and Bioethics* 59,59-67(2015).

⁶ Goold Imogen, Savulescu Julian, In favour of freezing eggs for non-medical reasons, *23 Bioethics* Volume 47, 47-58 (2009).

⁷ Giulia Cavaliere, Regulating Genome Editing: For an Enlightened Democratic Governance, *28 Cambridge Quarterly of Healthcare Ethics* 76,76-88 (2018).

范围起到了重要作用。

第二,关于单身女性冻卵实现生育权的正当性。单身女性是否具有生育权关乎单身女性能否冻卵,域外对单身女性生育权的研究主要集中在生育与婚姻的关系上。加州大学的 Radhika Rao (2010 年)教授认为禁止单身女性实现生育权对于保障平等具有消极影响,其指出保障生育自由是很必要的。¹日本的松井茂记(2012 年)教授认为单身女性可以冻卵,冻卵属于私人权利,属于自我决定权的实现方式之一。²美国的 Harwood Karey (2009 年)教授认为如今的冻卵也只是权宜之计,女性可能选择在商业剥削的背景下冻卵,就会变成破坏而非扩大生殖自主权。³此外,耶鲁大学的 Nichole Wyndham (2012 年)教授对单身女性冻卵的行为持积极态度,认为其冷冻卵子就相当于为自己行为投了一份生育保险。⁴纽约的 Casey A. McDonald (2011 年)教授认为单身女性因冻卵技术受益,能够有效保存其生育能力,并认为冷冻卵子是一场重要的生育革命。⁵域外学者大都认为单身女性冻卵具有正当性,国家应当允许单身女性冻卵以实现生育权,这对我国单身女性冻卵的合法化具有一定启示。

第三,关于允许单身女性冻卵的相关法律规定。域外国家大都允许单身女性冻卵,但立法内容上略有区别。比如,美国、英国立法全面认可单身女性冻卵。美国对单身女性冻卵是完全开放的,允许辅助生殖机构提供冻卵服务,允许单身女性通过精子银行或者试管婴儿等实现生育。1990 年英国的《人工授精和胚胎法》规定:“所有已婚或者未婚的公民都可以利用人工辅助生殖技术实现生育;⁶允许未婚妇女使用他人精子生育子女,与其一起在持有执照的诊所接受人工生殖技术的性伴侣,视为该子女的父亲。”⁷20 世纪初西班牙颁布的《生物医学法》中规定了单身女性冻卵的起始年龄,18 岁以上的女性,包括单身或已婚,且不论性取向,都可以使用人类辅助生殖技术。我国香港、台湾地区允许单身女性冻

¹ Bernard Lo, Lindsay Parham, Radhika Rao, NIH Guidelines for Stem Cell Research and Gamete Donors, 327 Science 962, 962-963 (2010).

² [日]松井茂记:《论自己决定权》,莫纪宏译,载《外国法译评》1996 年第 3 期,第 11-22 页。

³ Harwood Karey, Egg freezing: a breakthrough for reproductive autonomy, 23 Bioethics 39, 39-46 (2009).

⁴ Nichole Wyndham, Paula Gabriela Marin Figueira, Pasquale Patrizio, A persistent misperception: assisted reproductive technology can reverse the “aged biological clock”, 97 Fertility and Sterility 1044, 1044-1047 (2012).

⁵ Casey A. McDonald, Lora Valluzo, Lesley Chuang, Nitrogen vapor shipment of vitrified oocytes: time for caution, 95 Fertility and Sterility 2628, 2628-2630 (2011).

⁶ 于晶:《单身女性生育权问题探讨》,载《中国政法大学学报》2021 年第 1 期,第 31 页。

⁷ SS28(2) of Human Fertilization and Embryology Act 1990 “where an unmarried couple are “treated together” in a licensed clinic using donated sperm, the male partner will be regarded as the father of any child born as a result.”

卵，但对解冻卵子做出了限制。我国香港地区《人类生殖科技条例》中第15条：“与胚胎有关联的禁止、对性别选择和提供生殖科技程序予未婚人士的禁止，第5款：除（6）、（7）、（8）款另有规定外，任何人不得向非属婚姻双方的人士提供生殖科技程序。”我国台湾地区的《人工生殖法》也对人工生殖的条件及程序等进行了较为严格的限制，¹规定了只有已婚夫妇才可以实施试管婴儿进行辅助生殖，但并未规定单身女性不能冻卵，台湾地区资质合格的医疗机构都是可以向单身女性提供冻卵服务的。总之，我国香港、台湾地区的立法规定对我国允许单身女性冻卵具有借鉴意义。

综上所述，通过对单身女性冻卵的相关立法及文献分析，我们可以看出目前英美法系国家大部分地区都已经允许单身女性冻卵，对单身女性生育的态度表现得更加开放，并对后续实施条件放得较宽。而大陆法系地区则对此显得比较保守与谨慎，我国目前对于单身女性冻卵的研究还处在“能不能”的初级阶段，理论研究也相对薄弱。因此，我国可以充分借鉴域外地区关于单身女性冻卵的相关法律规定或文献观点，同时坚持立足本国实际需要，使单身女性冻卵能够在将来得以合法化。

（三） 研究方法

1. 规范分析法。即要以一定价值判断为基础，对相关法律制度规范进行解释、完善。本文通过对冻卵的基础理论进行分析，梳理立法现状及存在的问题，从而对单身女性冻卵的正当性进行论证并提出了相关立法建议。

2. 文献分析法。本文通过搜集与单身女性冻卵相关的论文、期刊以及著作，并对该文献资料进行分析整理，然后归纳出文献中相同或不同的观点，为研究提供理论基础和来源。

（四） 创新之处

1. 视角创新：目前，我国学者对生育权的内容和性质等进行了大量探讨，而对单身女性生育权的探讨则相对较少。本文将单身女性的生育权主体定位与冻卵技术应用相结合，选题视角具有一定新颖性。

¹ 刘长秋：《台湾人工生殖立法研究》，载《法治研究》2012年第6期，第92-98页。

以上内容仅为本文档的试下载部分，为可阅读页数的一半内容。如要下载或阅读全文，请访问：<https://d.book118.com/728133112040007005>