



# Sommaire

## **Préface**

par Éliette Abécassis ..... 1

## **Introduction**

par Marie-Anne Frison-Roche ..... 3

## **PREMIÈRE PARTIE**

**GPA : le choix offert** ..... 5

### **Chapitre 1**

**L'enjeu d'une possible société construite  
sur les seuls consentements** ..... 7

I. Un possible changement vers une société  
des seuls consentements ..... 7

II. La mise en place de la GPA comme industrie du consentement :  
du quantitatif au qualitatif ..... 13

### **Chapitre 2**

**La GPA pose la question du principe de notre société :  
l'individu a-t-il une valeur en soi ou a-t-il pour valeur  
ce que l'autre désire en lui ?** ..... 19

I. Tentation de ne pas poser de principe à propos de la GPA  
pour ne pas avoir à se poser la question du principe  
de notre société ..... 20

GPA : dire oui ou dire non

- II. Tactique habile et délétère consistant à ne pas poser la question pour pouvoir imposer des situations de fait en contradiction avec les principes juridiques posés ..... 21
- III. Nécessité éthique et juridique de répondre à la question de l'admission ou non de la GPA pour vivre sur un principe assumé d'organisation sociale ..... 25

### Chapitre 3

#### **Le choix de principe, le modèle de société et l'ajustement juridique corrélatif ..... 27**

- I. Pourquoi répondre *Oui* et comment répondre *Oui* ..... 28
  - A. Choisir de répondre *Oui* car il faut mais il suffit de consentir, le droit veillant à ce que chacun soit concrètement bien traité, chacun ayant sa juste place ..... 28
  - B. Comment dire *Oui* : il suffit de ne rien changer au droit positif ..... 32
- II. Les conséquences du choix exprimé à propos d'un principe de GPA : une société construite sur l'ajustement des consentements privés ..... 37
- III. Pourquoi répondre *Non* et comment répondre *Non* ..... 40
  - A. Choisir de répondre *Non* car un être humain n'est pas cessible et réductible à l'état de pur moyen pour autrui, état qui le destitue de son statut unique de « personne » ..... 40
  - B. Comment dire *Non* : le Droit et le Politique doivent arracher les femmes et les enfants de la seule force des désirs : l'Europe comme modèle ..... 48

## SECONDE PARTIE

### **GPA : les choix faits par les juges européens ..... 53**

#### Chapitre 1

**Arrêt du Tribunal fédéral suisse du 14 septembre 2015**  
traduit de l'allemand par Christophe Hambura et Alexandre Köhler ..... 55

#### Chapitre 2

**Arrêt de la CEDH, grande chambre, 24 janvier 2017,**  
**affaire *Paradiso et Campanelli c/ Italie* (extraits choisis)**  
**Requête no 25358/12 ..... 75**

### Chapitre 3

#### Commentaire comparé des arrêts du Tribunal fédéral suisse du 14 septembre 2015 et de la CEDH du 24 janvier 2017

par Christophe Hambura et Alexandre Köhler .....97

#### Section I

##### Le contenu de l'arrêt *Paradiso* grande chambre et de l'arrêt du Tribunal fédéral suisse

I. Le contenu de l'arrêt du Tribunal fédéral suisse .....	100
A. L'arrêt du Tribunal fédéral suisse : les faits .....	100
B. L'arrêt du Tribunal fédéral suisse : les prétentions des requérants .....	101
C. L'arrêt du Tribunal fédéral suisse : le problème juridique ....	102
D. L'arrêt du Tribunal fédéral suisse : la solution .....	103
II. Le contenu de l'arrêt <i>Paradiso</i> .....	105
A. L'arrêt <i>Paradiso</i> : les faits .....	105
B. L'arrêt <i>Paradiso</i> : les prétentions des parties .....	108
C. L'arrêt <i>Paradiso</i> : le problème juridique .....	109
D. L'arrêt <i>Paradiso</i> : la solution .....	110
III. Deux arrêts de principe : le juge en charge de protéger toujours l'intérêt de l'enfant .....	113
A. L'arrêt du Tribunal fédéral dispose pour l'avenir en matière de GPA .....	113
B. L'arrêt <i>Paradiso</i> grande chambre de la CEDH, cassation de l'arrêt de section .....	114

#### Section II

##### Éléments de différences et de points communs entre l'arrêt *Paradiso* de la CEDH et l'arrêt du Tribunal fédéral suisse

I. Des différences mineures entre les deux arrêts .....	117
A. Des situations de fait différentes .....	117
B. Un problème juridique commun, formulé différemment .....	119
II. Une valeur commune fondamentale : la primauté absolue de la protection de l'enfant .....	120
A. L'expression par les deux juridictions d'un intérêt abstrait et concret de l'enfant .....	120
B. L'expression par les deux juridictions de la primauté absolue de l'intérêt de l'enfant par référence à l'ordre public .....	131

GPA : dire oui ou dire non

**Section III**  
**Portée commune des arrêts**

I. La filiation de l'enfant indisponible aux adultes.....	142
A. L'affirmation par la grande chambre d'une « compétence exclusive de l'État pour reconnaître un lien de filiation » ....	142
B. Constance de la CEDH dans son refus de toutes formes d'appropriation de la filiation par des adultes.....	145
II. Le principe de ne pas être conçu dans le but d'être cédé conduit au rejet de la gestation pour autrui .....	147
A. La primauté du principe de n'être pas conçu dans le but d'être cédé en présence d'un lien biologique : éléments de solution .....	148
B. La vente d'enfants s'oppose à toute gestation pour autrui commerciale.....	151
<b>Prologue :</b>	
<b>GPA : quel choix sommes-nous en train de faire ? .....</b>	<b>159</b>