

# TABLE DES MATIÈRES

## I. LE PRINCIPE DE NON-PATRIMONIALITÉ DANS LE MONDE

### 1 – EN EUROPE

<i>Des entorses croissantes au principe traditionnel de non-patrimonialité du corps humain en Allemagne</i> Françoise FURKEL, Professeure émérite au Centre juridique franco-allemand de l'Université de la Sarre (Allemagne).....	11
I. – Le principe traditionnel de la non-patrimonialité du corps humain .....	15
A. – <i>La réalité du principe de non-patrimonialité</i> .....	15
B. – <i>Les fondements du principe apparent de non-patrimonialité du corps humain</i> .....	20
II. – Vers une certaine commercialisation du corps humain.....	23
A. – <i>Une pseudo-commercialisation déjà présente</i> .....	24
B. – <i>Les débuts d'une réelle commercialisation du corps</i> .....	28
Conclusion.....	33
 <i>Le degré d'autonomie de la personne sur son corps : les balises à caractère patrimonial en droit belge</i> Geneviève SCHAMPS, Professeure ordinaire à la Faculté de droit et de criminologie, Directrice du Centre de droit médical et biomédical, Université catholique de Louvain, Membre de l'Académie royale de Belgique (Belgique) .....	35
I. – L'autonomie de la personne sur son corps et les aspects pécuniaires dans des domaines autres que celui de la biomédecine .....	36

II. – L'autonomie de la personne sur son corps et les balises à caractère patrimonial dans le domaine de la biomédecine.....	39
A. – <i>L'autonomie de la personne : des niveaux de disposition sur son corps</i> .....	39
B. – <i>Les balises à caractère patrimonial entourant l'autonomie de la personne sur son corps</i> .....	40
Conclusion.....	50
<i>L'interdiction en Espagne de faire du corps humain et de ses parties une source de profit : le succès d'un système fondé sur le don</i>	
Verónica SAN JULIÁN PUIG, Professeure titulaire de droit civil, Faculté de droit, Université de Navarre (Espagne)	
Elisabetta MAZZILLI, Docteur en droit, professeure associée, Université de Navarre (Espagne).....	
	53
I. – Analyse de cette interdiction dans le domaine biomédical.....	55
A. – <i>Référents internationaux</i> .....	55
B. – <i>La législation nationale</i> .....	60
1. – <i>Le cas paradigmatique des transplantations d'organes en Espagne</i> .....	60
2. – <i>Autres hypothèses relatives aux éléments corporels</i> .....	62
3. – <i>Les cas particuliers : le don de gamètes et la maternité pour autrui</i> .....	67
II. – Une interdiction qui s'inscrit dans un système juridique cohérent.....	71
A. – <i>Au niveau constitutionnel</i> .....	71
B. – <i>Dans le domaine du droit civil</i> .....	72
C. – <i>Dans le domaine du droit pénal</i> .....	73
D. – <i>Autres manifestations indirectes de cette interdiction dans d'autres domaines du système juridique espagnol</i> ...	74
III. – La réussite d'un système et les fissures qui le menacent.....	75
A. – <i>La réussite d'un système et le fondement sur lequel il repose</i> .....	76
B. – <i>Les fissures qui constituent une menace</i> .....	80

*Le principe de non-patrimonialité du corps humain  
à l'épreuve de la réalité*

Francis KERNALEGUEN, Professeur émérite à la faculté de droit  
et de science politique de l'Université de Rennes 1  
(IODE UMR CNRS n° 6262) (France).....

85

I. – Le corps et la personne :

l'exclusion du corps globalisé hors du patrimoine .....

87

A. – *Genèse du principe*.....

88

B. – *Étendue du principe* .....

89

II. – Le corps et le don : le retour du corps fragmenté

dans le patrimoine ?.....

91

A. – *Les garanties de la non-patrimonialité du don*.....

92

B. – *Les risques de patrimonialisation du don*.....

94

*Le principe de non-patrimonialité du corps humain  
et les droits de l'homme pour la Commission nationale  
consultative des droits de l'homme (CNCDH)*

Christine LAZERGES, Présidente de la CNCDH

Professeure émérite de l'Université Paris 1 Panthéon-Sorbonne ..

101

Au plan international .....

102

Au plan national .....

102

I. – Du principe de dignité .....

105

II. – De l'indisponibilité à la non-patrimonialité

du corps humain .....

106

*La non-patrimonialité du corps humain en Grèce :  
un principe à l'efficacité douteuse.*

Pénélope AGALLOPOULOU, Professeure émérite à l'Université  
du Pirée (Grèce).....

113

I. – Sources du principe de la non-patrimonialité

du corps humain .....

114

A. – *Textes internationaux*.....

114

B. – *Droit interne* .....

115

II. – Contenu du principe de la non-patrimonialité

du corps humain .....

116

III. – Les détournements du principe de la non-patrimonialité du corps humain .....	118
A. – <i>La traite des êtres humains</i> .....	118
B. – <i>Transplantations d'organes</i> .....	119
C. – <i>Disposition des gamètes ou des ovules fécondés congelés</i> ..	120
D. – <i>Mères porteuses</i> .....	121
E. – <i>Recherches scientifiques</i> .....	122
F. – <i>Don du sang</i> .....	122
IV. – Les exceptions au principe de la non-patrimonialité du corps humain .....	122
A. – <i>Transplantations d'organes</i> .....	122
B. – <i>Disposition des gamètes ou des ovules fécondés et congelés</i> .....	122
C. – <i>Mères porteuses</i> .....	123
D. – <i>Recherches scientifiques</i> .....	123
E. – <i>Don du sang</i> .....	123
 <i>La non-patrimonialité du corps humain :</i> <i>un principe essentiel en Hongrie</i> Judith SÁNDOR, Professeure de droit, Université d'Europe centrale, Directrice du Center for Ethics and Law in Biomedicine (CELAB) (Hongrie) .....	
I. – Fondements théoriques .....	125
II. – Approche de droit constitutionnel .....	127
III. – Approche de droit pénal .....	128
IV. – Approche de droit civil .....	129
V. – Approche biomédicale .....	130
A. – <i>Le concept de « biobanque »</i> .....	130
B. – <i>Droit médical hongrois</i> .....	131
VI. – Approche de politique sociale : aide prioritaire aux couples désirant avoir des enfants .....	134
Conclusion.....	135

<i>« Trop précieux pour être vendu » le principe de non-patrimonialité en Italie</i>	
Carlo SOTIS, Professeur de droit pénal, Università degli Studi della Tuscia (Italie) .....	137
I. – La base juridique du principe de non-patrimonialité .....	139
II. – Le fondement du principe de non-patrimonialité .....	142
III. – La portée du principe de non-patrimonialité .....	144
IV. – Les rares contournements du principe de non-patrimonialité .....	146
 <i>Le mythe du principe de non-patrimonialité du corps humain en droit anglais : un droit ambivalent</i>	
Thérèse CALLUS, Professeure associée à l'Université de Reading (Royaume-Uni) .....	153
I. – Le corps et ses éléments hors commerce : un principe dérivé de la prétendue non-patrimonialité du corps humain .....	155
A. – <i>La non-commercialisation du corps</i> .....	155
B. – <i>Une portée restreinte de la non-patrimonialité du corps et de ses éléments</i> .....	156
II. – Le corps comme source de gains : une approche pragmatique, mais ambiguë .....	159
A. – <i>La pratique d'indemnisation</i> .....	159
B. – <i>Au-delà de l'indemnisation : l'exemple de la gestation pour autrui</i> .....	161
III. – Peut-on parler d'un marché des éléments du corps humain ? .....	165
 <i>Gratuité et non-commercialisation du corps humain en droit Suisse : des valeurs relatives</i>	
Dominique MANAI, Professeure émérite à la faculté de droit de l'Université de Genève (Suisse) .....	169
I. – Un corps humain à double face : rémunération et non-patrimonialité .....	169
A. – <i>La rémunération de l'activité du corps humain</i> .....	170
B. – <i>Le corps humain et ses éléments : res extra commercium</i> ..	171

II. – Le don d'une partie de soi : une gratuité relative.....	172
A. – <i>Le don d'organes, de tissus et de cellules</i> .....	172
B. – <i>Le don de gamètes ou d'embryon</i> .....	175
C. – <i>La participation à une recherche</i> .....	177
III. – La non-commercialisation des éléments du corps humain ...	178
A. – <i>Les organes, tissus et cellules d'origine humaine</i> .....	179
B. – <i>La participation à un projet de recherche</i> .....	180
C. – <i>L'ambivalence du sang</i> .....	181
Conclusion.....	182

## 2 – EN AFRIQUE

### *Le corps humain est-il hors commerce ? La pensée juridique égyptienne et la recherche d'une théorie juridique spécifique au corps*

Hassan ABDELHAMID, Professeur à la faculté de droit,  
Université d'Ain Shams, Le Caire (Égypte)..... 185

I. – Sources du principe .....	186
A. – <i>Cadre juridique général</i> .....	187
B. – <i>Sources législatives</i> .....	189
C. – <i>Sources déontologiques médicales</i> .....	192
II. – Contenu, portée et exceptions de ce principe .....	192
Conclusion.....	198

### *La non-patrimonialité du corps humain en droit tunisien : un principe à double face*

Amel AOUIJ MRAD, Professeur à la faculté de droit et des  
sciences politiques de l'Université de Tunis El Manar (Tunisie)... 229

I. – L'affichage d'un principe de non-patrimonialité.....	231
A. – <i>L'exigence du don</i> .....	231
B. – <i>Des interdictions révélatrices</i> .....	233
II. – La face cachée du principe de non-patrimonialité .....	234
A. – <i>Le postulat de la bienfaisance publique</i> .....	235
B. – <i>Des dérives inéluctables</i> .....	236
Conclusion.....	239

**3 – EN AMERIQUE***Le principe de non-patrimonialité du corps humain  
au Canada : entre fiction et réalité*Dominique GOUBAU, Professeur à la faculté de droit  
de l'Université Laval, Québec (Canada).....

243

I. – L'appropriation et la disposition du corps humain .....	245
A. – <i>Le corps comme un tout</i> .....	245
B. – <i>Les éléments du corps</i> .....	247
1. – <i>Le statut des parties détachées du corps humain</i> .....	247
2. – <i>L'aliénation d'une partie du corps humain</i> .....	248
II. – L'utilisation du corps humain .....	252
A. – <i>La recherche biomédicale</i> .....	252
B. – <i>La gestation pour autrui</i> .....	253
Conclusion.....	256

*Le corps et l'argent aux USA : la loi du marché et ses exceptions*Kristina ORFALL, Associate clinical Professor of Bioethics,  
Columbia University, New York (USA) .....

257

I. – Le grand bazar du corps et de ses éléments .....	260
A. – <i>Les éléments du corps vivant</i> .....	260
1. – <i>Le sang</i> .....	260
2. – <i>Les cheveux</i> .....	261
3. – <i>Le sperme</i> .....	261
4. – <i>Les ovocytes</i> .....	262
5. – <i>Le lait humain</i> .....	262
B. – <i>Le corps self-service</i> .....	263
1. – <i>La prostitution</i> .....	263
2. – <i>La gestation pour autrui (GPA)</i> .....	263
3. – <i>Les essais cliniques</i> .....	265
4. – <i>Les déchets humains</i> .....	265
C. – <i>Le corps post-mortem</i> .....	267
D. – <i>Le corps fragmenté à l'infini</i> .....	269
II. – Les limites du marché : le hors-commerce.....	271
A. – <i>Les exceptions à la commercialisation</i> .....	271

B. – <i>Quelles évolutions ?</i> .....	272
1. – <i>La montée du « bio-crime »</i> .....	272
2. – <i>La remise en question du NOTA</i> .....	273
3. – <i>À qui le profit ?</i> .....	275
Conclusion.....	277
<i>L'adaptation de la protection de l'intégrité corporelle au développement des sciences biomédicales : perspectives en droit brésilien</i>	
Maria-Claudia CRESPO BRAUNER, Professeure à l'Université fédérale du Rio Grande, Chercheuse associée au CNPq/MCT (Brésil).....	
	279
I. – <i>L'indisponibilité du corps humain en droit brésilien :</i>	
<i>étendue et limites</i> .....	
	280
A. – <i>Les frontières de la liberté corporelle</i> .....	
	281
1. – <i>La non-patrimonialité du corps</i> .....	
	282
2. – <i>L'indisponibilité du corps humain :</i>	
<i>un droit de personnalité</i> .....	
	283
B. – <i>La marchandisation du corps autorisée</i> .....	
	284
1. – <i>Les activités corporelles rémunérées</i> .....	
	284
2. – <i>L'utilisation de l'image corporelle</i> .....	
	285
II. – <i>La biomédecine et le corps : la primauté de l'altruisme et du solidarisme</i> .....	
	286
A. – <i>Les donateurs volontaires : une pratique solidaire</i> .....	
	286
1. – <i>La recherche sur l'être humain</i> .....	
	287
2. – <i>La procréation médicalement assistée (PMA)</i> .....	
	288
B. – <i>Les organes utilisés pour les transplantations :</i>	
<i>entre solidarité et pratique clandestine du trafic d'organes</i> .....	
	289
1. – <i>Le volet solidaire de la transplantation</i> .....	
	289
2. – <i>Le trafic clandestin d'organes</i> .....	
	291
Conclusion.....	292



<i>La non-patrimonialité : un principe peu usité dans le droit chilien</i> Carmen DOMÍNGUEZ HIDALGO, Professeure de droit civil, directrice du Centre UC de la famille, Pontificia Universidad Católica de Chile (Chili) .....	293
I. – La reconnaissance implicite du principe de non-patrimonialité .....	294
II. – Les exceptions au principe de non-patrimonialité .....	296
A. – <i>Les exceptions en dehors du champ de la biomédecine</i> .....	296
B. – <i>Les exceptions dans le domaine de la biomédecine</i> .....	297
Conclusion.....	299

#### 4 – EN ASIE

<i>Le rapport du corps et l'argent en Turquie :</i> <i>un mur d'interdictions parsemé de trous</i> Arif BARIŞ ÖZBILEN, Maître de conférences en droit civil à la faculté de droit de l'Université de Bilkent (Turquie) Saibe OKTAY-ÖZDEMİR, Professeur à l'Université d'Istanbul, faculté de droit (Turquie) .....	301
I. – La règle du jeu : oui à la donation, non à la vente ! .....	303
A. – <i>La Constitution turque</i> .....	303
B. – <i>La Convention sur les droits de l'homme et la biomédecine de 1997</i> .....	304
C. – <i>La loi relative au prélèvement, à la conservation et au transfert des organes et tissus</i> .....	305
D. – <i>La loi sur le sang et les produits sanguins</i> .....	305
E. – <i>Le règlement sur le sang et les produits sanguins</i> .....	306
F. – <i>Le règlement sur les recherches cliniques des produits pharmaceutiques et biologiques</i> .....	307
G. – <i>Le règlement sur les pratiques de la procréation médicalement assistée et les centres d'assistance médicale à la procréation</i> .....	308
H. – <i>Le Code civil turc</i> .....	308
I. – <i>Le Code pénal turc</i> .....	309
II. – Le revers de la médaille : le champ libre des marchands .....	310
A. – <i>Vente du lait maternel</i> .....	310

B. – <i>Gestation pour autrui</i> .....	311
C. – <i>Vente d'organes</i> .....	312
D. – <i>Légalisation de la vente d'organe : une proposition provocatrice ?</i> .....	314
Conclusion.....	315
 <i>Principe de non-patrimonialité du corps humain dans le droit biomédical au Japon</i>	
Ryuichi IDA, Professeur de droit, Président de l'Université de Shiga, Hikone (Japon) .....	317
I. – <i>L'indissociabilité du corps et de l'esprit</i> .....	318
II. – <i>Respect du cadavre</i> .....	318
III. – <i>Interdiction de la marchandisation des organes à greffer</i> ....	319
IV. – <i>La collection de matériaux humains en vue de recherche</i> ....	319
V. – <i>Autres exemples de l'application du principe</i> .....	320
Conclusion.....	320
 <i>Le principe de non-patrimonialité du corps humain en Chine : entre droit et non-droit</i>	
Li ZHANG, Professeur de droit à l'Université de science politique et de droit de Chine (Zhongguo Zhengfa Daxue) (Chine).....	323
I. – <i>Un principe implicitement accepté</i> .....	325
A. – <i>Le contenu du principe</i> .....	325
1. – <i>Des régimes similaires dans des domaines différents</i> ....	326
2. – <i>Les interprétations doctrinales</i> .....	327
B. – <i>Les exceptions au principe</i> .....	328
1. – <i>Une indemnisation symbolique en faveur des donneurs</i> ...	329
2. – <i>Une échelle de commerciabilité pour les produits du corps</i> .....	329
II. – <i>Un principe mal respecté</i> .....	330
A. – <i>Les activités illicites dans la pratique</i> .....	331
1. – <i>Les marchés noirs</i> .....	331
2. – <i>Le tourisme de transplantation</i> .....	333
3. – <i>L'obtention illicite des organes des condamnés à mort</i> ...	333

B. – <i>Les problèmes nouveaux soulevés en pratique</i> .....	334
1. – <i>L'embryon congelé : une personne ou une chose ?</i> .....	335
2. – <i>Quelles conséquences à tirer de la GPA illicite ?</i> .....	336
Conclusion.....	337

*Le principe de non-patrimonialité du corps humain  
à Taïwan : entre insuffisances du régime juridique  
et exigences bioéthiques*

Yao-Ming HSU, Professeur associé, Université nationale de Cheng-Chi (Taïwan).....	339
I. – La reconnaissance parcellaire du principe en droit taïwanais..	340
A. – <i>L'absence d'énoncé du principe dans des dispositions générales</i> .....	340
B. – <i>La reconnaissance du principe par des règlements spécifiques</i> .....	342
II. – L'incidence de la philosophie, des religions et de la bioéthique sur le principe de non-patrimonialité.....	345
A. – <i>L'influence de la philosophie et des religions</i> .....	345
B. – <i>L'influence de la bioéthique</i> .....	346
Conclusion.....	346

## II. RÉFLÉXIONS

*Patrimonialité du corps : approche anthropologique*

David LE BRETON, Professeur à l'Université de Strasbourg, Membre de l'Institut universitaire de France et de l'Institut des études avancées de l'Université de Strasbourg (USIAS).....	351
I. – Fragmentation du corps, morcellement de la personne .....	351
II. – Marchandisation du corps .....	353
III. – Limites de l'autonomie .....	358
IV. – Enjeux humains de l'éthique .....	360
V. – Ouverture .....	361

<i>La GPA, ou comment rendre juridiquement disponibles</i>	
<i>les corps des êtres humains par l'élimination de la question</i>	
Marie-Anne FRISON-ROCHE, Professeure de droit à l'IEP	
de Paris (France)..... 365	
I. – La réalité physique de la grossesse au bénéfice d'autrui	
avec remise de l'enfant à sa naissance.....	366
A. – <i>La centralité de la grossesse, créatrice de liens</i>	
<i>physiques définitifs entre la mère et l'enfant.....</i>	<i>366</i>
1. – <i>Le fait de grossesse, créateur d'un lien définitif</i>	
<i>physique et juridique entre corps de la femme et corps</i>	
<i>de l'enfant : la maternité .....</i>	<i>367</i>
2. – <i>La cause substantielle de l'accord : la cession</i>	
<i>de l'enfant, engendré à cette fin, à ceux qui ont désiré</i>	
<i>sa venue .....</i>	<i>369</i>
3. – <i>La GPA, présentée comme une solution artisanale,</i>	
<i>palier vers un engendrement mécanique expression</i>	
<i>de la volonté pure de « naître parent ».....</i>	<i>370</i>
B. – <i>La liberté contractuelle à disposer de soi .....</i>	<i>371</i>
1. – <i>L'engagement contractuel à disparaître.....</i>	<i>372</i>
2. – <i>L'ordre public, obstacle à la puissance totale</i>	
<i>de la personne à disposer de son propre corps</i>	
<i>en s'en dissociant, et à disposer du corps de l'enfant,</i>	
<i>en le cédant.....</i>	<i>374</i>
II. – Faire en sorte que la question même du corps	
de la femme ne se pose plus : la qualification non patrimoniale	
de la cession afin de la rendre juridiquement licite .....	375
A. – <i>L'affirmation d'un « don » désincarné, ôtant le venin</i>	
<i>de l'argent et le venin du corporel.....</i>	<i>375</i>
1. – <i>La GPA, présentée comme un « don »,</i>	
<i>consubstantiellement « altruiste » .....</i>	<i>375</i>
2. – <i>La GPA, présentée comme un « don » dont l'objet n'est</i>	
<i>pas corporel, mais immatériel et essentiellement affectif..</i>	<i>377</i>
B. – <i>Le « don », demeurant intact malgré les contreparties</i>	
<i>et les parties prenantes.....</i>	<i>378</i>
1. – <i>La disqualification de l'argent de « prix »</i>	
<i>en « compensation financière », voire en « preuve</i>	
<i>de reconnaissance ».....</i>	<i>379</i>
2. – <i>La disqualification de l'argent via le droit</i>	
<i>des associations.....</i>	<i>380</i>

Conclusion – La désarticulation entre l'incarnation réelle et un droit pur discours délirant.....	381
--	-----

### III. SYNTHÈSE

#### *La non-patrimonialité du corps humain : un principe sans l'être !*

Brigitte FEUILLET-LIGER, Professeur à la Faculté de droit  
et de science politique de l'Université de Rennes 1  
(IODE UMR CNRS n° 6262), Membre de l'Institut  
universitaire de France, Présidente du Réseau universitaire  
international de Bioéthique (France).....

I. – Un principe malmené.....	390
A. – <i>Une reconnaissance généralisée mais non universelle</i> .....	390
B. – <i>Un principe indéfini</i> .....	391
C. – <i>Une reconnaissance généralisée d'exceptions au principe</i> ...	393
1. – <i>La patrimonialité du corps humain</i> .....	393
* Admission de conventions rémunérées.....	393
* Admission de conventions gratuites avec indemnisation en argent.....	394
2. – <i>La patrimonialité des éléments et produits du corps                 humain</i> .....	395
* Admission de conventions rémunérées.....	395
* Admission de conventions gratuites avec indemnisation en argent.....	396
* Admission de conventions gratuites avec contreparties en nature.....	397
II. – Un principe à portée limitée .....	397
A. – <i>Fragilité des fondements</i> .....	398
B. – <i>Fragilité du principe lui-même</i> .....	401
* Un principe retenu ou écarté au gré des situations.....	401
* La fréquence des paiements.....	404

III. – Un principe au cœur de choix sociétaux .....	408
A. – <i>La nécessaire prise de conscience des données du débat...</i>	408
B. – <i>Les pistes d'évolution</i> .....	413

**Table des matières**