

# Les métamorphoses du droit de la famille

En hommage à  
JACQUELINE RUBELLIN-DEVICHI

---

Sous la direction de

Hubert BOSSE-PLATIÈRE, Yann FAVIER,  
Hugues FULCHIRON et Adeline GOUTTENOIRE

Éditions Edilaix

Le code de la propriété intellectuelle n'autorisant, aux termes des paragraphes 2 et 3 de l'article L122-5, d'une part, que les « copies ou reproductions strictement réservées à l'usage privé du copiste et non destinées à une utilisation collective » et, d'autre part, sous réserve du nom de l'auteur et de la source, que « les analyses et les courtes citations justifiées par le caractère critique, polémique, pédagogique, scientifique ou d'information », toute représentation ou reproduction intégrale ou partielle, faite sans consentement de l'auteur ou de ses ayants droit, est illicite (art. L122-4). Toute représentation ou reproduction, par quelque procédé que ce soit, notamment par téléchargement ou sortie imprimante, constituera donc une contrefaçon sanctionnée par les articles L335-2 et suivants du code de la propriété intellectuelle.

Les métamorphoses du droit de la famille  
Ouvrage collectif

ISBN 978-2-36503-053-3

© Éditions EDILAIX

Illustration de couverture reproduite avec l'aimable autorisation  
de la famille de Jacqueline Rubellin-Devichi  
[www.edilaix.com](http://www.edilaix.com)



# Table des matières

---

• Remerciements .....	3
• Liste des auteurs .....	5
• Avant-propos .....	9
• Hommages .....	13
Jacqueline Rubellin-Devichi : l'enseignante Yann FAVIER, Adeline GOUTTENOIRE .....	15
La « méthode Rubellin » Hubert BOSSE-PLATIÈRE .....	19
Jacqueline Rubellin-Devichi et le centre de droit de la famille Hugues FULCHIRON .....	25
Introduction : le droit de la famille revisité par une grande juriste Jacques COMMAILLE .....	29
I. Les transformations de la famille et l'avènement d'une nouvelle « matrice juridico-politique » .....	30
II. Les transformations du droit de la famille ont à voir avec le régime de savoir <i>du</i> droit ou <i>sur</i> le droit .....	32
III. L'exigence en droit de la famille d'une éthique de la production de la production de connaissance, de sa diffusion comme de ses appropriations .....	34
• Première partie La diversité des familles .....	37
Réflexions sur le traitement de la polygamie en France au temps du polyamour Christine BIDAUD .....	39
I. Le délicat maniement des armes visant à lutter contre la polygamie .....	41
II. Une nécessaire redéfinition de la polygamie au regard des revendications polyamoureuses .....	44

**Le polyamour face au droit**

<b>Pierre COULAUD</b> .....	49
<b>I. Le polyamour face à la conjugalité</b> .....	55
A. L'institutionnalisation du monoamour empêchant la reconnaissance du polyamour .....	55
B. Les conséquences de cette non-reconnaissance révélées par un drame .....	58
<b>II. Le polyamour face à la parentalité et à la parenté</b> .....	61
A. La limitation à deux parents par enfant : la biparenté vs. la pluriparenté .....	62
B. La pluriparentalité comme alternative fragile .....	63
<b>III. Conclusion et perspectives</b> .....	65
<b>IV. Annexe</b> .....	66

**Regard sur la polygamie au Sénégal**

<b>Françoise DIENG</b> .....	69
<b>I. Aspects extrapatrimoniaux de la polygamie</b> .....	72
A. Devoir de cohabitation .....	72
B. Devoir de fidélité .....	73
<b>II. Aspects patrimoniaux du mariage polygamique</b> .....	75
A. Droit des régimes matrimoniaux et polygamie .....	75
B. Droit des successions et polygamie .....	78

**Les familles recomposées en droit international privé, aspects patrimoniaux**

<b>Eric FONGARO</b> .....	83
<b>I. Les familles recomposées et les stratégies de transmissions encadrées par la loi successorale</b> .....	85
A. Les stratégies de base .....	85
B. Les stratégies de modification de la loi successorale ...	86
<b>II. Les familles recomposées et les stratégies de transmissions détachées de la loi successorale</b> .....	89
A. Les stratégies ouvertes à tous les couples .....	89
B. Les stratégies spécifiques aux époux .....	90

**Parent légal – parent social**

<b>Laurence FRANCOZ TERMINAL</b> .....	93
<b>I. Le parent légal et la remise en question du modèle hétéro-normatif de parenté procréative</b> .....	96

<b>II. Le parent social et la sécurisation des liens affectifs de l'enfant avec ses figures parentales</b> .....	99
<b>Cinquante ans de mutations du droit du couple homosexuel</b>	
<b>Mickaël GROS</b> .....	105
<b>I. L'égalité acquise par le couple homosexuel</b> .....	107
A. Une égalité patrimoniale : le PACS .....	107
B. Une égalité symbolique : le mariage .....	109
<b>II. L'égalité inachevée du couple parental homosexuel</b> .....	111
A. L'inégalité résorbée : l'adoption .....	111
B. L'inégalité maintenue : le projet parental ? .....	114
<b>L'évolution de la notion de couple hors-mariage</b>	
<b>Taylene MOREIRA DE SÁ</b> .....	119
<b>I. L'évolution limitée par l'ordre public</b> .....	120
<b>II. L'évolution possible par l'autonomie de la volonté</b> .....	122
<b>Les solidarités familiales à l'épreuve des recompositions familiales : le beau-parent pourvoyeur d'aliments</b>	
<b>Muriel REBOURG</b> .....	125
<b>I. La charge de l'enfant fondement des solidarités familiales</b> 134	
A. La charge de l'enfant où l'extension des effets de la parenté .....	135
B. L'appréciation de la charge au regard du rôle exercé par le beau-parent .....	138
<b>II. La charge de l'enfant mesure des solidarités familiales</b> ....	140
A. Une obligation d'entretien subsidiaire .....	140
B. Des droits et devoirs corrélatifs .....	142
<b>Mariages entre personnes de même sexe, partenariats, unions de fait : aspects de droit international privé</b>	
<b>Mariel REVILLARD</b> .....	145
<b>I. Mariages entre personnes de même sexe</b> .....	145
A. La célébration du mariage et les règles de conflit de lois comprises sous les articles 202 -1 et 202 -2 du Code civil .....	146
B. La reconnaissance en France des mariages entre personnes de même sexe célébrés à l'étranger après l'entrée en vigueur de la loi du 17 mai 2013 .....	148
C. La reconnaissance à l'étranger des mariages entre personnes de même sexe célébrés en France .....	148

D. Incidence des normes européennes .....	149
<b>II. Partenariats enregistrés .....</b>	<b>149</b>
A. Droit comparé .....	150
B. La règle de conflit de lois prévue par l'article 515 -7 -1 du Code civil .....	151
C. Effets à l'étranger des pacs ou institutions analogues ..	151
D. Droit conventionnel .....	152
<b>III. Unions de fait .....</b>	<b>152</b>
A. L'union de fait suscite des attitudes diverses et opposées .....	153
B. Recherche d'une loi applicable l'union de fait .....	154
C. Pratique des contrats de concubinage .....	155
<b>L'avenir des modèles non-maritaux pour l'organisation de la vie en couple</b>	
<b>Marcos Vinicius TORRES PEREIRA .....</b>	<b>159</b>
<b>I. L'expansion des modèles non-maritaux pour l'organisation de la vie en couple .....</b>	<b>159</b>
A. Le développement des modèles non-maritaux pour l'organisation de la vie en couple .....	160
B. La classification des modèles non-maritaux pour l'organisation de la vie en couple .....	166
<b>II. La circulation internationale des modèles non-maritaux pour l'organisation de la vie en couple .....</b>	<b>171</b>
A. La reconnaissance des modèles non-maritaux pour l'organisation de la vie en couple .....	172
B. Le refus des modèles non-maritaux pour l'organisation de la vie en couple .....	174
<b>L'organisation judiciaire des services de la famille et les structures d'appui aux juges aux affaires familiales</b>	
<b>Michel ALLAIX .....</b>	<b>177</b>
<b>I. L'organisation interne des services des affaires familiales .....</b>	<b>179</b>
A. Cette organisation est régie par un certain nombre de textes qui en dessinent le cadre légal et réglementaire ....	179
B. L'organisation pratique du service des affaires familiales : une préoccupation majeure pour les chefs de juridiction, directeurs de greffes et chefs de service .....	182
<b>II. Le service des affaires familiales, acteur d'une politique publique en matière familiale .....</b>	<b>185</b>
A. Le juge aux affaires familiales, interlocuteur des associations de médiation familiale et droits de visite médiatisés .....	186

- B. La mise en place de l'intermédiation des pensions alimentaires et les relations entre les services aux affaires familiales et le service public des pensions alimentaires . 189

### **La pacification du divorce**

- Mélanie PONCET** ..... 191
- I. Une pacification évidente : divorce par consentement mutuel** ..... 192
- B. Une pacification par la contractualisation ..... 194
- II. Une pacification sous-jacente : les autres cas de divorce** .. 196
- A. La réforme du 26 mai 2004 ..... 196
- B. La loi de programmation du 23 mars 2019 ..... 198

### **Le notaire et le principe de l'immutabilité des conventions matrimoniales**

- Jean-Yves CAMOZ** ..... 199

### **Cinquante ans d'évolution des modèles familiaux**

- Amélie GOGOS-GINTRAND** ..... 201
- I. La persistance de la norme comme modèle** ..... 204
- II. L'émancipation du modèle** ..... 210

### **L'influence des principes fondamentaux du droit européen sur la diversité des familles**

- Laurie MASSIANI** ..... 215
- I. L'universalisme des droits fondamentaux facteur d'uniformisation** ..... 216
- II. L'universalisme des principes fondamentaux facteur de rupture** ..... 220

- **Deuxième partie Les métamorphoses de la parenté** ..... 225

### **Filiation et disruption : ce que la filiation ne doit pas à la nature**

- Nicole GALLUS** ..... 227

### **La penisola dei figli nell'arcipelago delle famiglie**

- Mirzia BIANCA** ..... 239

### **De la pluriparentalité à la pluriparenté**

- Guillaume KESSLER** ..... 255
- I. La pluriparentalité en droit français** ..... 257
- A. Les multiples visages de la pluriparentalité ..... 257

B. Les limites du traitement juridique français de la pluri-parentalité .....	260
II. La pluriparenté en droit comparé .....	264
B. La pluriparenté ex-post .....	266
<b>III. La consécration de la pluriparenté en France : une évolution inexorable ? .....</b>	<b>270</b>
A. La préservation du modèle biparental par l'encadrement de la pluriparentalité .....	270
B. Le choix d'une pluriparenté raisonnable et encadrée ...	273
<b>Conclusion .....</b>	<b>277</b>
<b>Réflexions sur le devenir des catégories juridiques de mère et père à l'aune de la parenté transgenre</b>	
<b>Pierre MICHEL .....</b>	<b>279</b>
<b>I. La parenté transgenre, source de fragilisation des définitions légales de mère et père .....</b>	<b>285</b>
A. La cohérence supposée entre le sexe biologique et le sexe juridique du parent .....	285
B. L'incohérence avérée entre le sexe biologique et le sexe juridique du parent transgenre .....	290
<b>II. La parenté transgenre, cause d'une nécessaire redéfinition de la parenté .....</b>	<b>295</b>
A. L'incohérence dissimulée, ou les modèles fondés sur la primauté d'un sexe sur l'autre .....	296
B. La cohérence retrouvée, ou les modèles fondés sur le dépassement de la dualité sexuée des catégories de la parenté .....	301
<b>Quelques propos sur l'adoption internationale</b>	
<b>Françoise MONÉGER .....</b>	<b>305</b>
<b>I. La chute du nombre d'enfants adoptés à l'étranger .....</b>	<b>307</b>
<b>II. L'évolution de la jurisprudence sur l'exequatur des décisions étrangères d'adoption .....</b>	<b>311</b>
<b>L'essor de la filiation monosexuée</b>	
<b>Charlotte ROSSI-BIANCARDINI .....</b>	<b>317</b>
<b>I. Les prémisses de la filiation monosexuée .....</b>	<b>318</b>
A. La reconnaissance du couple homosexuel .....	318
B. L'admission du couple homoparental .....	319
<b>II. La consécration de la filiation monosexuée .....</b>	<b>322</b>
A. L'accès facilité à la parenté .....	322



B. Les restrictions à la filiation monosexuée .....	324
<b>Métamorphoses de la parenté et procréations médicalement assistées : dimensions interne et internationale</b>	
<b>Mathilde MOSIEK-BRASSET</b> .....	329
<b>I. Le « morcellement » du régime de la parenté fondée sur l'engendrement en dehors de toute procréation</b> .....	330
A. Les couples de même sexe : une parenté d'intention assumée par le Code civil .....	331
B. Les couples de sexes différents : état d'un <i>statu quo</i> ...	333
<b>II. Implications en droit international privé</b> .....	335
A. L'application de l'article 311-14 du Code civil .....	336
B. La portabilité de ces nouvelles formes de parenté sur la scène internationale .....	338
<b>L'utérus artificiel : une gestation pour autrui artificielle ?</b>	
<b>Agathe SALINES</b> .....	341
<b>I. La protection de la personne face aux nouvelles techniques de gestation</b> .....	343
A. La réception complexe des nouvelles techniques de gestation par le droit .....	343
B. La redéfinition de la maternité amorcée par les nouvelles techniques de gestation .....	346
<b>II. Les effets du développement de nouvelles techniques de gestation</b> .....	348
A. Déconnecter l'enfant de la mère : quid de l'intérêt de l'enfant ? .....	348
B. Déconnecter l'enfant de la mère : quid de l'intérêt de la mère ? .....	350
<b>Le droit de la filiation à l'épreuve du pluralisme familial : la gestation pour autrui et l'extension de la procréation médicalement assistée</b>	
<b>ARFEUIL Isabelle</b> .....	351
<b>I. Une ouverture graduelle de la filiation</b> .....	354
A. Les rebondissements engendrés par la loi du mariage pour tous .....	354
B. La loi bioéthique du 2 août 2021 .....	355
<b>II. Les craintes liées au risque de bascule vers la GPA</b> .....	357
A. Une réalité complexe à considérer .....	357
B. Le rôle du droit face au pluralisme .....	359

## Réflexions autour de l'évolution du rôle des actes de l'état civil

<b>Aurore CAMUZAT, Bastien BARET</b> .....	361
<b>I. Un intérêt renouvelé pour les actes de l'état civil</b> .....	363
A. L'intérêt grandissant des individus pour les actes de l'état civil .....	363
B. Le désintérêt supposé de l'État pour les actes de l'état civil .....	367
<b>II. Une évolution nécessaire des actes de l'état civil ?</b> .....	371
A. Les conséquences des évolutions sociales sur les mentions dans les actes de l'état civil .....	371
B. Les conséquences des évolutions sociales sur le rôle des actes de l'état civil .....	373

## Les discours autour de l'anonymat du tiers donneur en droit de la famille

<b>Martin BAUX DUPUY</b> .....	377
<b>I. Maintenir l'anonymat du donneur pour préserver la famille traditionnelle</b> .....	379
A. L'amalgame entre la connaissance des origines et l'établissement d'une filiation .....	380
B. La nécessité de l'anonymat pour préserver une vision traditionnelle de la famille .....	383
<b>II. Lever l'anonymat du donneur pour instituer la parenté dans un couple de femmes</b> .....	386
A. La référence explicite au rôle instituant du droit dans le rapport de 2014 .....	387
B. La persistance diffuse du rôle instituant du droit dans la loi de bioéthique de 2021 .....	391

## Les limites à l'établissement de la filiation *ab initio* : inceste et accouchement dans le secret

<b>Marion DAMY</b> .....	395
<b>I. L'approche abstraite des obstacles à l'établissement de la filiation</b> .....	396
A. Des obstacles relatifs .....	396
B. Des obstacles justifiés .....	398
<b>II. L'approche concrète des obstacles à l'établissement de la filiation</b> .....	400
<b>III. Vers une remise en cause des obstacles à l'établissement de la filiation ?</b> .....	404

• Troisième partie Les solidarités familiales .....	409
L'autorité parentale à l'épreuve de la radicalisation islamiste	
Élodie CARTIER .....	411
I. La détection de la radicalisation religieuse du parent .....	414
A. L'appréciation stricte de l'intérêt de l'enfant .....	414
B. L'appréciation souple de l'intérêt de l'enfant en cas de projet de départ du parent .....	416
II. Les effets de la radicalisation du parent sur l'exercice de l'autorité parentale .....	419
A. L'exercice de l'autorité parentale limité .....	419
B. L'exercice de l'autorité parentale retiré .....	421
La protection patrimoniale du mineur	
Ingrid MARIA .....	425
I. Les mutations passées .....	426
A. Exposé des changements .....	426
B. Les lignes force des changements .....	429
II. Des mutations à venir ? .....	431
A. Les points de satisfaction .....	431
B. Les points d'amélioration .....	434
Exercice de l'autorité parentale et droits de la personnalité du mineur à l'épreuve d'internet	
Margot MUSSON .....	439
I. Protection et autonomie du mineur <i>de lege lata</i> .....	441
A. La capacité numérique du mineur .....	442
B. Le droit d'accès à Internet .....	444
II. Protection et autonomie du mineur <i>de lege ferenda</i> .....	447
A. Les sanctions du détournement de l'autorité parentale .....	447
B. La capacité procédurale du mineur .....	449
L'échec du mandat de protection future pour soi-même en droit français	
Sylvie FERRÉ-ANDRÉ .....	453
I. De la volonté du mandant au risque d'insanité d'esprit : le temps de la conclusion .....	454
II. La capacité du mandant et l'absence de dessaisissement : le temps de l'exécution .....	458
III. L'habilitation familiale revisitée : le temps de la concurrence .....	459

<b>L'habilitation familiale à l'épreuve du <i>care</i></b>	
<b>Marie BOUSSAGUET</b> .....	463
<b>Assurance-vie et personnes vulnérables</b>	
<b>Luc MAYAUX</b> .....	481
<b>I. Menaces sur la personne</b> .....	482
A. Cas général .....	482
B. Cas particulier de l'assurance sur la tête d'autrui .....	483
<b>II. Menaces sur les biens</b> .....	485
A. Protection spécifique aux incapables .....	485
B. Protection bénéficiant à tout souscripteur .....	488
<b>Quel avenir pour le droit des majeurs protégés ?</b>	
<b>Guillaume MILLERIOUX</b> .....	495
<b>I. Les fondements théoriques</b> .....	497
<b>II. Les propositions pratiques</b> .....	500
<b>L'existence d'un droit pour les majeurs protégés de participer aux décisions les concernant ?</b>	
<b>Marie PINCET</b> .....	505
<b>I. Les fondements du droit de participation des majeurs protégés</b> .....	508
<b>II. Le régime du droit de participation des majeurs protégés, l'exemple de l'audition</b> .....	510
<b>D'un droit de prélèvement à l'autre</b>	
<b>Louis-Augustin BARRIÈRE</b> .....	515
<b>I. La vie et la mort du premier droit de prélèvement</b> .....	519
A. La vie du premier droit de prélèvement .....	519
B. La mort du premier droit de prélèvement .....	522
<b>II. La naissance et la viabilité du second droit de prélèvement</b> .....	523
A. La naissance du nouveau droit de prélèvement .....	523
B. La viabilité du nouveau droit de prélèvement .....	525
<b>Le prélèvement compensatoire à l'épreuve de la pratique notariale</b>	
<b>Marie STERVINO</b> .....	529
<b>I. Les écueils du prélèvement compensatoire</b> .....	530
A. Le respect de la hiérarchie des normes bousculé : un texte inconventionnel ? .....	530

B. Les difficultés inhérentes à la mise en application du texte .....	533
<b>II. Le notaire face au prélèvement compensatoire</b> .....	536
A. La planification successorale : anticiper et réagir .....	536
B. Le règlement d'une succession ouverte après le 1 <sup>er</sup> novembre 2021 : le saut dans l'inconnu .....	537
<b>De l'apport (insoupçonné) de l'anthropologie aux théories juridiques de la gratuité</b>	
<b>Richard VESSAUD</b> .....	541
<b>I. Les diverses approches de la gratuité</b> .....	543
A. L'approche anthropologique .....	543
B. L'approche juridique de la gratuité en droit des libérali- tés .....	545
<b>II. L'opportun recours aux théories anthropologiques en droit     des libéralités</b> .....	549
A. La convergence des théories .....	549
B. Le triple mouvement de la gratuité .....	551
<b>Propos conclusifs : quelles valeurs pour le droit des per- sonnes et de la famille ?</b>	
<b>Jean-Louis RENCHON</b> .....	555
<b>I. Quelles valeurs « traditionnelles » ?</b> .....	557
A. La constitution de notre identité .....	557
B. La solidarité .....	558
C. L'éducation et la socialisation des enfants .....	559
D. La transmission .....	560
E. La dignité humaine .....	561
<b>II. Quelles nouvelles valeurs ?</b> .....	562
A. La promotion des singularités individuelles et de l'épa- nouissement personnel .....	562
B. De l'autonomie à l'autodétermination .....	563
C. La non-discrimination .....	564
<b>III. Considération finale</b> .....	565