

DROIT DES SEXUALITES : **Sexualités, libertés et discriminations**

Séminaire de Daniel Borrillo, Master 2 « Droits de l'Homme »

Présentation

La libération sexuelle des années 1970 et l'expansion pandémique du VIH depuis la fin des années 1980 ont placé la sexualité au cœur du débat politique et social. Cantonnée dans la sphère de l'intimité et de la vie privée, la sexualité fait irruption dans l'espace public, d'abord grâce à l'action politique du féminisme puis par les revendications du mouvement LGBT. Cependant, la sexualité demeure l'activité humaine la plus difficile à s'affranchir de la morale traditionnelle (et du discours médical) ce qui rend souvent particulièrement difficile l'analyse juridique. Ce séminaire a pour objectif l'acquisition d'une méthodologie permettant une lecture juridique des sexualités. Dans ce dessein, le séminaire est divisé en deux parties : une partie générale consacrée aux questions relatives à la liberté sexuelle (évolution du modèle consensualiste, marge d'appréciation de l'État en matière sexuelle, intervention du droit pour limiter la volonté individuelle, tension entre liberté, égalité et dignité humaine...) et une partie spéciale au sein de laquelle se déclinent les grands principes énoncés dans la première partie en fonction de la *summa divisio* : sexualité consentie/sexualité subie. Il ne s'agit pas tant d'une étude exhaustive des différentes figures juridiques évoquées mais, à travers celles-ci, d'analyser le rapport du droit à la sexualité comme figure paradigmatique de la libre disposition de soi et de la valeur du consentement. Enfin, nous étudierons les principales conventions internationales relatives aux droits sexuels et reproductifs, le droit d'asile pour les minorités sexuelles et la lutte contre le tourisme sexuel ainsi que la traite d'êtres humains à des fins d'exploitation sexuelle notamment.

Introduction

La prohibition de l'inceste : la sexualité à l'origine du monde normatif
L'évolution des fondements des interdits sexuels : religion, moral, consensualisme
Régime Juridique des sexualités : liberté ou droit subjectif ?
La liberté de disposer de soi, le respect de la vie privée et la dignité humaine

Partie générale

I - Questions terminologiques

- 1) Sexe, genre et pratiques sexuelles
- 2) Le sexe comme élément de l'état des personnes : Identité de genre et hermaphroditisme
- 3) Orientation Sexuelle
- 4) Sexualité et reproduction

II - La liberté sexuelle

- 1) La libre disposition de soi et la sexualité choisie
 - a) Capacité à consentir, majorité sexuelle et vices du consentement
- 2) Le droit de changer de sexe
- 3) Représentation de la sexualité : la pornographie

III - *L'égalité sexuelle*

- 1) Egalité des sexes (homme/femme)
- 2) Egalité des orientations sexuelles (hétérosexuel/homosexuel/bisexuel)
- 3) Les discriminations fondées sur le sexe et sur l'orientation sexuelle
 - a) La protection en droit pénal et en droit du travail

IV - *La criminalité sexuelle*

- 1) La sexualité subie
 - a) Les agressions sexuelles et les atteintes sexuelles sans violence sur mineur
 - b) La répression des infractions sexuelles
- 2) Violences sexuelles, violences sexuées
- 3) Les circonstances aggravantes en fonction de l'orientation sexuelle de la victime
 - a) L'injure et la diffamation sexistes et homophobes

Partie spéciale

I - *Sexualité consentie*

- 1) Homosexualité
- 2) Prostitution
- 3) Pornographie
- 4) Monogamie et devoir conjugal
- 5) Les pratiques sexuelles extrêmes
- 6) La sexualité en prison
- 7) La sexualité des handicapés mentaux

II - *Sexualité imposée*

- 1) Les agressions sexuelles
- 2) L'exhibition sexuelle
- 3) Le harcèlement sexuel
- 4) La diffusion de messages contraires à la décence
- 5) Pédophilie
- 6) Les mutilations sexuelles : excision, circoncision...
- 7) Le proxénétisme
- 8) La transmission volontaire des maladies sexuellement transmissibles

III - *Droit international de la sexualité*

- 1) Sources internationales : les droits sexuels et reproductifs (planning familial, contraception, IVG, violences sexuelles)
- 2) Le droit d'asile pour les minorités sexuelles
- 3) La lutte contre le tourisme sexuel impliquant des enfants et contre la traite d'êtres humains à des fins d'exploitation sexuelle

Bibliographie

Ouvrages

Borrillo, D., *Droit des sexualités*, Paris, Puf, « Les voies du droit », 2009.

Borrillo, D., (Dir.), *Homosexualités et Droit : de la tolérance sociale à la reconnaissance juridique*, Presses Universitaires de France, coll. "Les voies du droit", Paris, mai 1998. (2ème édition corrigée mai 1999)

Borrillo, D. et Lochak, D. (Dir), *La liberté sexuelle*, PUF, Paris, 2005.

Borrillo D. et Colas, D., *L'homosexualité de Platon à Foucault. Anthologie critique*, Plon, Paris, 2005.

Borrillo D, *L'homophobie*, Presses Universitaires de France, coll. « Que sais-je ? », Paris, 2000.

Bourdieu, P., *La domination masculine*, Paris, Le Seuil, 1998.

Bozon, M., *Sociologie de la sexualité*, Paris, Armand Colin, 2009.

Branlard, J.-P., *Le sexe et l'état des personnes*, Paris, LGDJ, 1993.

Caballero, F., *Droit du sexe*, Paris, LGDJ, 2010.

Carrasco, Gilbert P., *Sexuality And Discrimination: A Rights And Liberties Perspective*, Carolina Academic Pr, 2005.

Eskridge, William N., Jr., Nan D. Hunter, *Sexuality, Gender, And the Law*, Foundation Pr, 2005.

Fabre, C., Fassin, E., *Liberté, égalité, sexualités*, Paris, Belfond-Le Monde, 2003

Fassin, E. *Le sexe politique. Genre et sexualité au miroir transatlantique*, Paris, Editions de l'EHESS, 2009.

Gaudreault-DesBiens, J.-F., *Le sexe et le droit. Sur le féminisme juridique de Catherine MacKinnon*, Québec, Liber – Yvon Blais, 2001.

Graupner H., et Tahmindjis Ph., (Ed) *Sexuality And Human Rights: A Global Overview*, Haworth Press, 2005.

Hennette-Vauchez, S., *Disposer de soi ? : Une analyse du discours juridique sur les droits de la personne sur son corps*, Paris, L'Harmattan, 2004.

Hennette-Vauchez, S., (Dir.) *La dignité de la personne humaine. Recherche sur un processus de juridicisation*, Paris, PUF, 2005

Iacub, M., *Le crime était presque sexuel*, rééd. Champs-Flammarion, 2002, p. 40.

- *Qu'avez-vous fait de la libération sexuelle ?*, Paris, Flammarion, 2007.

- *Par le trou de la serrure, Une histoire de la pudeur publique, XIXème-XXIème siècle*, Paris, Fayard, 2008.

Lameyre, X., *La criminalité sexuelle*, Paris, Flammarion, 2000.

Moran, L., Monk D., Beresford S., (ed.) *Legal Queeries: Lesbian, Gay and Transgender Legal Issues*, London: Continuum, 1998.

Nicholas Kasirer (dir), *Les sept péchés capitaux et le droit privé*, Thémis, Montréal 2006.

Ogien, R., *Penser la pornographie*, Paris, PUF, 2003.

Ogien R., *Le corps et l'argent*, Paris, La Musardine, 2010.

Py, B., *Le sexe et le droit*, Paris, PUF, « Que sais-je ? », 1999.

Rubin, G., (1999), *Surveiller et jouir. Anthropologie politique du sexe*, Paris, Epel, 2011

Vigarello, G., *Histoire du viol XVIe-XXe siècle*, Paris, Le Seuil, 1998.

Waites Matthew, *The Age of Consent: Young People, Sexuality And Citizenship*, Palgrave MacMillan, 2005.

Articles

Borrillo, D., "Pluralisme conjugal ou hiérarchie des sexualités : la reconnaissance juridique des couples homosexuels dans l'Union Européenne", *McGill Law Journal*, vol. 46, August 2001 pp. 877-922.

- « La surveillance juridique de pratiques sexuelles légitimes : l'institution de la norme conjugale » in D. Fassin et D. Memmi (Ed.), *Le Gouvernement des corps*, éditions de l'Ecole des hautes études en sciences sociales, Paris, 2004.

- « Droit et Politique Européenne du Genre et de l'Orientation Sexuelle », *Gender Law and Policy Annual Review*, Vol. 2, 2004, pp. 7-16.

- « Différence des sexes et adoption : la psychanalyse administrative contre les droits subjectifs de l'individu » (cosigné avec Thierry Pitois-Etienne), *Revue de Droit de McGill*, vol 49, N° 4, octobre 2004, pp. 1035-1056.

- « La lutte contre les discriminations fondées sur l'orientation sexuelle en droit européen et français », *Revue Droit et Cultures* n° 49, 2005/1, Paris, pp. 129-145.

- "Who is Breaking with Tradition ? The Legal Recognition of Same-Sex Partnership in France and the Question of Modernity", *Yale Journal of Law and Feminism*, vol. 17, N°1, 2005, pp. 89-97.

- « Liberté érotique et « exception sexuelle » in *La liberté sexuelle* (D. Lochak et D. Borrillo, dir.), Paris, Presses Universitaires de France, 2005.

- « La luxure, l'orthodoxie matrimoniale comme remède contre les errances de la passion » in : Kasirer N. (Ed.) *Les sept péchés capitaux et le droit*, Thémis, Montréal 2008.

- « Hommes/Femmes : de quel sexe juridique êtes-vous ? », in L. Guittienne et M. Prost, *Homme-femme : de quel sexe êtes-vous ?* Presses Universitaires de Nancy, 2009, pp. 161-170.

- « Démocratie ou démagogie sexuelle ? » in Marie-France Bureau (Dir.), *Sexualité et Démocratie : Perspective multidisciplinaires francophones*, Québec, Les Editions Revue de Droit de l'Université de Sherbrooke, 2009, pp. 51-76.

- « Per una dottrina pura della sessualità » in L. Pannarale, I. Papolizio, *Primavera dei diritti*, Lecce, Pensa Multimedia, 2011.

- « Est-il juste de diviser le genre humain en deux sexes ? in : Alexander Shuster (Ed.), *Equality and Justice. Sexual Orientation and Gender Identity in the XXI Century*, Forum, Editrice Universitaria Udinese, Udine, 2011, pp. 41-51.

- « Le sexe et le droit : de la logique binaire des genres et la matrice hétérosexuelle de la loi », *Jurisprudence Revue Critique*, « Le genre : une question de droit ? N° 2 (2011) pp. 257-268.

Dworkin R., « Liberté et pornographie », trad., Marc-Olivier Padis, *Esprit*, 175, 1991.

Lochak, D., « Le droit à l'épreuve de bonnes mœurs. Puissance et impuissance de la norme juridique » in *Les bonnes mœurs*, CURAPP-PUF 1994, pp. 15-53.

Hart, H. L.A., « La moralité du droit », in *Droits*, n° 19/1994, *Droits et mœurs*, pp. 105-12

Mayeaud, Y., « Du viol et de ses conséquences : après le dérapage, le rattrapage ou du retour à la légalité », *Dalloz*, 1999, 75.

Meyer, D., « Le droit pénal promoteur de la liberté des mœurs ? » in *Les bonnes mœurs*, Curapp, PUF, 1994.

Lameyre, X., « Du régime pénal spécial appliqué, en France, aux auteurs d'infractions sexuelles », *Revue de science criminelle et de droit pénal comparé*, 2002.

Roman, D. « Le corps a-t-il des droits que le droit ne connaît pas ? La liberté sexuelle et ses juges : étude du droit français et comparé », *Recueil Dalloz, Doctrine* 2005, n° 23 p. 1508-1516

Rubin, G., *Surveiller et jouir. Anthropologie politique du sexe* (1978), traduit de l'anglais, Ed. Epel, 2010.