

SENATO DELLA REPUBBLICA

————— XVIII LEGISLATURA —————

Doc. XII-bis
n. 114

ASSEMBLEA PARLAMENTARE DEL CONSIGLIO D'EUROPA

Raccomandazione n. 2156 (2019)

—————

Donazione anonima di sperma ed ovociti: trovare un equilibrio tra i diritti
dei genitori, dei donatori e dei figli

—————
Trasmessa il 18 aprile 2019
—————

PARLIAMENTARY ASSEMBLY OF THE COUNCIL OF EUROPE

RECOMMENDATION 2156 (2019) ⁽¹⁾

Provisional version

Anonymous donation of sperm and oocytes: balancing the rights of parents, donors and children

PARLIAMENTARY ASSEMBLY,

1. It is estimated that more than 8 million children worldwide have been born as a result of assisted reproductive technologies, many of whom have been conceived of sperm or oocyte donation. Traditionally, most States favoured anonymous donation models, as legislation in this area was often derived from legislation in the organ donation or international adoption field. States sought also to preserve the filiation of donor-conceived children in accordance with the United Nations Convention on the Rights of the Child (Articles 3, 7 and 8). Most States thus restricted the right of donor-conceived persons to know their origins.

2. There has been movement towards recognition of a right to know one's origins in the last decades, connected to the right to an identity and to personal deve-

lopment: in international human rights law, through its inclusion in the United Nations Convention on the Rights of the Child as a «stand-alone» right for children, and in European human rights law through the case law of the European Court of Human Rights, which has recognised this right as an integral part of the right to respect for private life. This right includes the right to access information that would make it possible to trace one's roots, to know the circumstances of one's birth and to have access to certainty of parental filiation.

3. However, this right is not absolute and must thus be balanced against the interests of the other parties involved in sperm and oocyte donation: principally those of the donor(s) and the legal parent(s), but also those of clinics and service-providers, as well as the interests of society and the obligations of the State.

4. This balancing of the different rights, interests and obligations has until recently often tended to favour the donor's right to privacy, and therefore, donor anonymity. However, several European States have decided to waive donor anonymity, and the State of Victoria in Australia has abolished donor anonymity completely and retrospectively, having come to the conclusion that the State had a responsibility to provide all donor-conceived people with an opportunity to access information, in-

(1) *Assembly debate* on 12 April 2019 (18th Sitting) (see Doc. 14835, report of the Committee on Social Affairs, Health and Sustainable Development, rapporteur: Ms Petra De Sutter; Doc. 14854, opinion of the Committee on Legal Affairs and Human Rights, rapporteur: Mr Pierre-Alain Fridez). *Text adopted by the Assembly* on 12 April 2019 (18th Sitting).

cluding identifying information, about their donors. The current legislation and practices of Council of Europe member States in the field of medically assisted procreation vary significantly.

5. The distinguishing features of the Council of Europe, namely its mandate encompassing the promotion of human rights, democracy and the rule of law, and its role of promoting good practice among the member States, places the Organisation in an ideal position to address the risks and challenges related to the anonymity of sperm and oocyte donations. The Parliamentary Assembly thus recommends that the Committee of Ministers make recommendations to member States in order to improve the protection of the rights of all the parties concerned, while focusing on the rights of the donor-conceived person, who is in the most vulnerable position and for whom the stakes appear to be higher.

6. The Assembly invites the Committee of Ministers to deliberate on whether these recommendations should ultimately become legally binding.

7. Whichever form the recommendations take, the Assembly advises that they be built on the following principles:

7.1. anonymity should be waived for all future gamete donations in Council of Europe member States, and the use of anonymously donated sperm and oocytes should be prohibited. This would mean that (except in exceptional cases, when the donation is from a close relative or friend) the donor's identity would not be revealed at the time of the donation to the family, but would be revealed to the donor-conceived child upon his or her 16th or 18th birthday. The donor-conceived child would be informed at that time (ideally by the State) that there was supplementary information available on the circumstances of his/her birth. The donor-conceived person could then decide whether and when to access this information containing the identity of the donor, and whether to initiate contact (ideally after having had access to appropriate guidance, counselling and support services before making a decision);

7.2. the waiving of anonymity should have no legal consequences for filiation: the donor should be protected from any request to determine parentage or an inheritance or parenting claim. The donor should receive appropriate guidance and counselling before he/she agrees to donate and his/her gametes are used. The donor should have no right to contact a child born from donation, but the donor-conceived child should be given the option to contact the donor, as well as possible half-siblings, after their 16th or 18th birthday – subject to certain conditions being met;

7.3. Council of Europe member States which permit sperm and oocyte donation should set up and run a national donor and donor-conceived person register with a view to facilitating the sharing of information, as stipulated in paragraphs 7.1 and 7.2, but also with a view to enforcing an upper limit on the number of possible donations by the same donor, ensuring that close relations cannot marry, and tracing donors if the medical need should arise. Clinics and service-providers should be required to keep and share adequate records with the registers, and a mechanism should be established to provide for cross-border information exchange between the national registers;

7.4. the anonymity of gamete donors should not be lifted retrospectively where anonymity was promised at the time of the donation, except for medical reasons or where the donor has consented to the lifting of the anonymity and thus inclusion on the donor and donor-conceived person register. Donors should be offered guidance and counselling before they decide whether or not to agree to the lifting of anonymity;

7.5. these principles should be applied without prejudice to the overriding consideration that gamete donation must remain a voluntary and altruistic gesture with the sole aim of helping others, and thus without any financial gain or comparable advantage for the donor.

ASSEMBLÉE PARLEMENTAIRE DU CONSEIL DE L'EUROPE

RECOMMANDATION 2156 (2019) ⁽¹⁾

Version provisoire

Don anonyme de sperme et d'ovocytes: trouver un équilibre entre les droits des parents, des donneurs et des enfants

ASSEMBLÉE PARLEMENTAIRE,

1. On estime que plus de 8 millions d'enfants dans le monde sont nés grâce aux technologies de procréation médicalement assistée dont beaucoup con us par don de spermatozoïdes ou d'ovocytes. Traditionnellement, la plupart des États privilégiaient les modèles de don anonyme car la législation correspondante découlait souvent des lois adoptées dans le domaine du don d'organes ou de l'adoption internationale. Les États devraient préserver la filiation des enfants con us grâce à un don conformément à la Convention des Nations Unies relative aux droits de l'enfant (articles 3, 7 et 8). La plupart des États restreignaient par conséquent le droit des personnes con ues par don de connaître leurs origines.

2. Au cours des dernières décennies, la reconnaissance d'un droit de connaître ses

origines, lié au droit à une identité et au développement personnel, a progressé dans le droit international des droits humains par l'inclusion de ce droit en tant que droit à part entière des enfants dans la Convention des Nations Unies relative aux droits de l'enfant, et dans le droit européen des droits humains par sa reconnaissance comme faisant partie du droit au respect de la vie privée dans la jurisprudence de la Cour européenne des droits de l'homme. Ce droit comprend le droit d'accéder à des informations qui permettraient de retrouver ses racines, de connaître les circonstances de sa naissance et d'avoir accès à la certitude de la filiation parentale.

3. Toutefois, ce droit n'est pas absolu et doit donc être en équilibre avec les intérêts des autres parties impliquées dans le don de spermatozoïdes et d'ovocytes: principalement ceux du ou des donneurs et du ou des parents légaux, mais aussi ceux des cliniques et des prestataires de services, ainsi que les intérêts de la société et les obligations de l'État.

4. Jusqu'à récemment, cet équilibre entre les différents droits, intérêts et obligations a souvent penché en faveur du droit du donneur à la vie privée et donc à son anonymat. Cependant, plusieurs États européens ont décidé de renoncer à cet anonymat, et l'État de Victoria en

(1) *Discussion par l'Assemblée* le 12 avril 2019 (18e séance) (voir Doc. 14835, rapport de la commission des questions sociales, de la santé et du développement durable, rapporteure: Mme Petra De Sutter; Doc. 14854, avis de la commission des questions juridiques et des droits de l'homme, rapporteur: M. Pierre-Alain Fridez). *Texte adopté par l'Assemblée* le 12 avril 2019 (18e séance).

Australie a aboli complètement et rétroactivement l'anonymat des donneurs, ayant conclu que l'État avait la responsabilité de donner à toutes les personnes con ues grâce à des donneurs la possibilité d'accéder à des informations, y compris des informations permettant l'identification de leurs donneurs. Il existe actuellement une grande diversité des législations et des pratiques des États membres du Conseil de l'Europe en matière de procréation médicalement assistée.

5. Les traits caractéristiques du Conseil de l'Europe, à savoir son mandat dont l'étendue consiste à promouvoir les droits humains, la démocratie et l'État de droit, ainsi que sa mission de promouvoir les bonnes pratiques parmi ses États membres, font que l'Organisation est idéalement placée pour faire face aux risques et aux défis liés à l'anonymat des dons de spermatozoïdes et d'ovocytes. En conséquence, l'Assemblée parlementaire recommande au Comité des Ministres de faire des recommandations aux États membres afin d'améliorer la protection des droits de toutes les parties concernées, tout en mettant l'accent sur les droits de la personne con ue, qui se trouve dans la position la plus vulnérable et pour laquelle les enjeux semblent être plus importants.

6. L'Assemblée invite le Comité des Ministres à examiner la question de savoir si ces recommandations devraient à terme devenir juridiquement contraignantes.

7. Quelle que soit la forme de ces recommandations, l'Assemblée recommande qu'elles soient fondées sur les principes suivants:

7.1. il faudrait renoncer à l'anonymat pour tous les dons futurs de gamètes dans les États membres du Conseil de l'Europe et interdire l'utilisation de spermatozoïdes et d'ovocytes donnés anonymement. Cela signifie que (sauf dans les cas exceptionnels où le don vient d'un proche parent ou d'un ami), l'identité du donneur ne serait pas révélée au moment du don à la famille, mais au 16e ou 18e anniversaire de l'enfant ainsi con u, qui serait informé (de préférence par l'État) de l'existence d'informations complémentaires concernant les circonstances de sa naissance. La

personne con ue par don pourrait alors décider si elle veut accéder à ces informations comportant l'identité du donneur, et quand, et si elle souhaite établir le contact (de préférence après avoir eu accès à des services d'orientation, de conseil et de soutien appropriés avant de prendre sa décision);

7.2. la renonciation à l'anonymat ne devrait avoir aucune conséquence juridique sur la filiation: le donneur devrait être protégé contre toute demande de détermination de la filiation ou d'une revendication parentale ou successorale. Le donneur devrait bénéficier de l'orientation et de conseils appropriés avant de s'engager à faire un don et avant l'utilisation de ses gamètes. Le donneur ne devrait pas avoir le droit de contacter un enfant né à partir d'un don, mais l'enfant con u devrait avoir la possibilité de contacter le donneur, ainsi que d'éventuels demi-frères et sœurs, après son 16e ou 18e anniversaire, sous réserve que certaines conditions soient remplies;

7.3. les États membres du Conseil de l'Europe qui autorisent le don de spermatozoïdes et d'ovocytes devraient créer et tenir un registre national des donneurs et des personnes con ues par don en vue de faciliter l'échange d'informations, comme stipulé aux paragraphes 7.1 et 7.2, mais aussi en vue d'imposer une limite supérieure au nombre de dons possibles par le même donneur, de veiller à ce que les parents proches ne puissent pas se marier, et de garder la trace des donneurs en cas de besoin médical. Les cliniques et les prestataires de services devraient être obligés de tenir des dossiers adéquats et de les partager avec les registres, et un mécanisme devrait être mis en place pour assurer l'échange transfrontière d'informations entre les registres nationaux;

7.4. l'anonymat des donneurs de gamètes ne doit pas être levé de manière rétroactive lorsqu'il a été promis au moment du don, hormis pour des raisons médicales ou lorsque le donneur a con-

senti à la levée de l'anonymat et, par conséquent, à l'inscription au registre des donneurs et des personnes avec lesquelles par don. Les donneurs devraient obtenir orientation et conseil avant de décider s'ils acceptent ou non de lever l'anonymat;

7.5. ces principes devraient être appliqués sans préjudice de la priorité absolue, qui est que le don de gamètes doit rester un acte volontaire et altruiste commis dans le seul but d'aider les autres, et donc sans aucun gain financier ou avantage comparable pour le donneur.

ASSEMBLEA PARLAMENTARE DEL CONSIGLIO D'EUROPA

RACCOMANDAZIONE 2156 (2019)

Versione provvisoria

Doni anonimi di sperma e ovociti: trovare un equilibrio tra i diritti dei genitori, dei donatori e dei figli

ASSEMBLEA PARLAMENTARE,

1. Si stima che nel mondo siano nati oltre 8 milioni di bambini grazie alle tecnologie della procreazione assistita, molti dei quali concepiti tramite donazione di spermatozoi o di ovociti. Tradizionalmente, la maggior parte degli Stati privilegiano le donazioni anonime poiché la legislazione in materia si ispira spesso alle leggi adottate nel campo della donazione di organi o delle adozioni internazionali. Gli Stati cercano anche di preservare la filiazione dei bambini concepiti tramite donazione conformemente alla Convenzione delle Nazioni Unite sui diritti dell'infanzia (articoli 3, 7 e 8). Gran parte degli Stati limitano, di conseguenza, il diritto di coloro che sono stati concepiti tramite donazione di conoscere le proprie origini.

2. Negli ultimi decenni è emerso un movimento in favore del riconoscimento

del diritto a conoscere le proprie origini, legato al diritto a un'identità e alla realizzazione personale: nel diritto internazionale dei diritti umani, attraverso la sua inclusione nella Convenzione delle Nazioni Unite sui diritti dell'infanzia come diritto a « sé stante » dei minori, e nel diritto europeo dei diritti umani, attraverso la giurisprudenza della Corte europea dei diritti dell'uomo, che lo ha riconosciuto come parte integrante del diritto al rispetto della vita privata. Questo diritto include quello di accedere a informazioni che consentirebbero di ritrovare le proprie radici, conoscere le circostanze della propria nascita e avere accesso alla certezza della filiazione.

3. Tuttavia, questo diritto non è assoluto e deve quindi essere bilanciato con gli interessi delle altre parti coinvolte nella donazione di spermatozoi e ovociti: principalmente quelli del o dei donatori e del o dei genitori legali, ma anche quelli delle cliniche e degli erogatori del servizio, nonché gli interessi della società e gli obblighi dello Stato.

4. Fino a poco tempo fa, questo bilanciamento tra i diversi diritti, interessi e obblighi è risultato spesso più favorevole al diritto alla vita privata del donatore e quindi al suo anonimato. Tuttavia, diversi Stati europei hanno deciso di rinunciare a questo anonimato e lo Stato di Victoria in Australia ha abolito

(1) Dibattito in Assemblea del 12 aprile 2019 (18° seduta) (V. Doc. 14835, Relazione della Commissione affari sociali, sanità e sviluppo sostenibile, Relatrice: On. Petra De Sutter; Doc. 14854, parere della Commissione affari giuridici e diritti umani, Relatore: On. Pierre-Alain Fridez). Testo adottato dall'Assemblea il 12 aprile 2019 (18° seduta).

totalmente e retroattivamente l'anonimato dei donatori, essendo giunto alla conclusione che lo Stato ha la responsabilità di dare a tutte le persone concepite tramite donatori la possibilità di accedere a informazioni, comprese quelle che consentono di identificare i loro donatori. Le prassi e la legislazione in vigore nel campo della procreazione assistita variano significativamente negli Stati membri del Consiglio d'Europa.

5. I tratti caratteristici del Consiglio d'Europa, ovvero il suo mandato che consiste nella promozione dei diritti umani, della democrazia e dello stato di diritto, nonché la missione di diffondere le buone prassi tra gli Stati membri, fanno sì che l'Organizzazione si trovi nella posizione ideale per far fronte ai rischi e ai problemi legati all'anonimato delle donazioni di spermatozoi e ovociti. Di conseguenza, l'Assemblea parlamentare raccomanda al Comitato dei Ministri di formulare raccomandazioni rivolte agli Stati membri per migliorare la tutela dei diritti di tutte le parti interessate, mettendo l'accento sui diritti del concepito, che si trova in posizione più vulnerabile e ha poste in gioco sostanzialmente più rilevanti.

6. L'Assemblea invita il Comitato dei Ministri a valutare se queste raccomandazioni dovrebbero a termine diventare giuridicamente vincolanti.

7. Qualunque sia la forma di queste raccomandazioni, l'Assemblea raccomanda che siano fondate sui seguenti principi:

7.1. bisognerebbe rinunciare all'anonimato per tutte le future donazioni di gameti negli Stati membri del Consiglio d'Europa e vietare l'utilizzo di spermatozoi e ovociti donati anonimamente. Ciò significa che (salvo nei casi eccezionali in cui la donazione è fatta da un parente prossimo o un amico) l'identità del donatore non sarebbe rivelata al momento della donazione alla famiglia, ma al 16° o 18° compleanno del bambino così concepito, che sarebbe informato (di preferenza dallo Stato) dell'esistenza di informazioni complementari riguardanti le circostanze della sua nascita. La persona concepita tramite donazione potrebbe

così decidere se e quando vuole avere accesso a queste informazioni che includono l'identità del donatore, nonché stabilire un contatto (preferibilmente dopo aver avuto accesso a servizi di orientamento, consulenza e sostegno appropriati prima di decidere);

7.2. la rinuncia all'anonimato non dovrebbe avere nessuna conseguenza giuridica sulla filiazione: il donatore dovrebbe essere protetto rispetto a qualsiasi richiesta di determinazione della filiazione o rivendicazione genitoriale o di successione. Il donatore dovrebbe ricevere consulenza e orientamento adeguati prima di impegnarsi a fare una donazione e prima che vengano utilizzati i suoi gameti. Il donatore non dovrebbe avere il diritto di contattare un bambino nato a seguito di una donazione, ma il bambino così concepito dovrebbe avere la possibilità di contattare il donatore ed eventuali fratellastre o sorellastre, dopo il 16° o il 18° compleanno, fatte salve alcune condizioni;

7.3. gli Stati membri del Consiglio d'Europa che autorizzano la donazione di spermatozoi e ovociti dovrebbero creare e mantenere un registro nazionale dei donatori e delle persone concepite tramite donazione per facilitare lo scambio di informazioni, come previsto ai paragrafi 7.1 e 7.2, ma anche per imporre un limite massimo al numero di donazioni possibili da parte dello stesso donatore, per controllare che parenti prossimi non possano sposarsi e per tenere traccia dei donatori in caso di necessità mediche. Le cliniche e i prestatori di servizi dovrebbero essere obbligati a tenere adeguata documentazione e a metterla a disposizione dei registri nazionali e dovrebbe essere introdotto un meccanismo per assicurare lo scambio transfrontaliero di informazioni tra registri nazionali;

7.4. l'anonimato dei donatori di gameti non deve essere cancellato in maniera retroattiva se garantito al momento della donazione, ad eccezione di motivazioni mediche o se il donatore acconsente

a rinunciare all'anonimato e, di conseguenza, all'iscrizione nel registro dei donatori e delle persone concepite tramite donazione. I donatori dovrebbero ricevere consulenza e orientamento prima di decidere se accettare o meno di rinunciare all'anonimato;

7.5. questi principi dovrebbero essere applicati fatta salva la priorità assoluta che è quella che la donazione di gameti deve restare un atto volontario e altruista, compiuto con lo scopo precipuo di aiutare gli altri e quindi senza un guadagno finanziario o altro vantaggio simile per il donatore.

PAGINA BIANCA

PAGINA BIANCA



180122065050