

BENITO ALÁEZ CORRAL

NACIONALIDAD, CIUDADANÍA Y DEMOCRACIA

¿A quién pertenece la Constitución?

Prólogo

FRANCISCO BASTIDA

Premio «Francisco Tomás y Valiente» 2005

TRIBUNAL CONSTITUCIONAL

CENTRO DE ESTUDIOS POLÍTICOS Y CONSTITUCIONALES

Madrid, 2006

ÍNDICE

	<u>Págs.</u>
Prólogo de FRANCISCO BASTIDA	XIII
INTRODUCCIÓN	
EL PROBLEMA CONSTITUCIONAL DE LA NACIONALIDAD Y LA CIUDADANÍA	
I. NACIONALIDAD Y CIUDADANÍA: ¿A QUIÉN PERTENECE LA CONSTITUCIÓN?	1
II. LA INCIDENCIA DE LA NACIONALIDAD Y LA CIUDADANÍA EN LA COMPOSICIÓN Y ATRIBUCIONES DEL SUJETO COLEC- TIVO DE LA SOBERANÍA	5
III. LAS PARADOJAS DE LA DEMOCRATIZACIÓN DEL ORDENA- MIENTO PARA LA NACIONALIDAD Y LA CIUDADANÍA	10
CAPÍTULO I	
NACIONALIDAD Y LA CIUDADANÍA: UNA APROXIMACIÓN HISTÓRICO-FUNCIONAL	
I. NECESIDAD JURÍDICO-FUNCIONAL DE LOS CONCEPTOS DE NACIONALIDAD Y CIUDADANÍA	17
II. NACIONALIDAD Y CIUDADANÍA: LA DIALÉCTICA FUNCIO- NAL EXCLUSIÓN/INCLUSIÓN	22
1. CIUDADANÍA Y NACIONALIDAD EN LOS ORDENAMIENTOS PREESTATALES ...	25
1.1. <i>El nacimiento de la ciudadanía en la Grecia clásica</i>	25
1.2. <i>La ampliación de la ciudadanía y el establecimiento de las bases jurídicas de la nacionalidad en el mundo romano</i>	29
2. LA CUASI-DESAPARICIÓN DE LA CIUDADANÍA Y LA EMERGENCIA DE LA MODERNA NACIONALIDAD CON EL NACIMIENTO DEL ESTADO-NACIÓN.	32
2.1. <i>La transformación de la ciudadanía en sujeción</i>	32
2.2. <i>El establecimiento de las bases políticas de la nacionalidad</i>	35
3. LAS REVOLUCIONES LIBERAL-DEMOCRÁTICAS: DE LA DIFERENCIACIÓN FUN- CIONAL A LA CONFUSIÓN ENTRE NACIONALIDAD Y CIUDADANÍA	41
3.1. <i>La diferenciación funcional entre nacionalidad y ciudadanía</i>	41
3.2. <i>La vinculación entre nacionalidad y ciudadanía: los círculos concéntricos</i>	50
3.3. <i>La etno-culturalización de la nacionalidad y la ciudadanía</i>	57

ÍNDICE

	<i>Págs.</i>
a) La etno-culturización de la nacionalidad en el constitucionalismo español del XIX	61
b) La nacionalización de la ciudadanía en el constitucionalismo español del XIX	64
4. NACIONALIDAD Y CIUDADANÍA EN EL PROCESO DE SOCIALIZACIÓN Y DEMOCRATIZACIÓN DEL ESTADO CONSTITUCIONAL	67
4.1. <i>Mantenimiento de cierta vinculación formal pero renacimiento de la distinción funcional entre nacionalidad y ciudadanía</i>	67
4.2. <i>Vinculación y diferenciación de la nacionalidad y la ciudadanía en el constitucionalismo español del siglo XX</i>	72
a) El tránsito hacia una concepción más universalista de la nacionalidad	73
b) Hacia una más precisa ampliación material y personal de la ciudadanía	75

CAPÍTULO II

LA NACIONALIDAD EN EL ORDENAMIENTO CONSTITUCIONAL DEMOCRÁTICO

I. LA FUNCIÓN DE LA NACIONALIDAD: UNA INSTITUCIÓN NECESARIA EN ORDENAMIENTOS ESTATALES DIFERENCIADOS.	79
1. LA CONSTRUCCIÓN DEL ÁMBITO PERSONAL DE VALIDEZ DE UN ORDENAMIENTO SOBERANO	79
1.1. <i>La diferenciación segmentaria (externa) del sistema jurídico</i>	79
1.2. <i>La función de delimitación externa en el ordenamiento español</i> ..	84
2. DEL PUEBLO DEL ESTADO AL PUEBLO DE UNA ORGANIZACIÓN SUPRANACIONAL	86
2.1. <i>El carácter soberano del ordenamiento al que se refiere la nacionalidad</i>	86
2.2. <i>La diferenciación segmentaria del pueblo del Estado español</i> ..	90
2.3. <i>La diferenciación segmentaria del pueblo europeo: ¿necesidad de una nacionalidad europea?</i>	95
3. NACIONALIDAD Y SOBERANÍA POPULAR: IDENTIDAD Y COHESIÓN EN LA CONSTRUCCIÓN DEL SUJETO COLECTIVO AL QUE SE IMPUTA LA SOBERANÍA ...	99
3.1. <i>Ethnos y demos como elementos de cohesión e identidad del pueblo del Estado</i>	101
3.2. <i>Ethnos y demos en la Constitución española de 1978</i>	107
II. NATURALEZA Y CONTENIDO DE LA NACIONALIDAD	112
1. LA NATURALEZA DE LA NACIONALIDAD: ¿RELACIÓN JURÍDICA, STATUS O DERECHO?	112
1.1. <i>La nacionalidad como relación jurídica iusfundamental</i>	112
1.2. <i>El supuesto derecho a la nacionalidad y su desarrollo legal</i>	115

	<u>Págs.</u>
2. EL CONTENIDO DE LA NACIONALIDAD: EL PRESUNTO DERECHO A TENER DERECHOS Y SU VINCULACIÓN AL ACCESO AL TERRITORIO DEL ESTADO ..	121
2.1. <i>Contenido necesario y contingente de la nacionalidad</i>	121
2.2. <i>El contenido de la nacionalidad en la Constitución española de 1978</i>	125
a) Contenido necesario: el acceso al territorio	125
b) Contenido contingente: la ciudadanía política	129
3. LA DOBLE Y LA MÚLTIPLE NACIONALIDAD	132
3.1. <i>El tradicional rechazo a la doble nacionalidad por parte de la Comunidad de Estados</i>	132
a) Verdaderos y falsos supuestos de doble nacionalidad	132
b) Rechazo de los Estados a la doble nacionalidad	134
3.2. <i>La evolución hacia un sistema de doble nacionalidad en la era postnacional</i>	135
III. LOS CRITERIOS DE CONSTRUCCIÓN DEL SUJETO COLECTIVO DE LA NACIONALIDAD	141
1. MITO Y REALIDAD DE LA DISTINCIÓN ENTRE ATRIBUCIÓN/ADQUISICIÓN DE LA NACIONALIDAD	141
1.1. <i>El mito de la diferente naturaleza del título jurídico</i>	143
1.2. <i>La realidad de la distinción entre españoles originarios y españoles nacionalizados. Sus límites constitucionales</i>	145
2. LOS CRITERIOS DE ATRIBUCIÓN DE LA NACIONALIDAD	148
2.1. <i>¿Diverso impacto del ius sanguinis y del ius soli en la función de la nacionalidad? Entre asimilación cultural e integración democrática</i>	148
2.2. <i>Límites constitucionales a los criterios de atribución de la nacionalidad</i>	152
a) La presunción de funcionalidad del <i>ius sanguinis</i> y el <i>ius soli</i>	153
b) La necesidad de incrementar la participación del <i>ius domicilii</i> en la atribución de la nacionalidad	156
3. LOS CRITERIOS DE ADQUISICIÓN DE LA NACIONALIDAD	160
3.1. <i>El ius domicilii junto con la voluntad del individuo como base principal de la adquisición de la nacionalidad</i>	160
a) La necesidad de la voluntad del individuo afectado para adquirir la nacionalidad	161
b) El <i>ius domicilii</i> como residencia legal, continuada y efectiva	163
c) La funcionalidad respecto del <i>ethnos</i> y el <i>demos</i> constitucional de los plazos generales y privilegiados de residencia ..	165

	<i>Págs.</i>
3.2. <i>El papel de la voluntad del Estado en la adquisición de la nacionalidad</i>	168
a) ¿Impide la afirmación de un derecho legal a la nacionalidad?	168
b) La posibilidad de denegación por motivos razonados de orden público o de interés nacional	172
c) La discrecionalidad de la concesión de la nacionalidad por carta de naturaleza	174
3.3. <i>El ius sanguinis y el ius soli junto como criterios complementarios de adquisición de la nacionalidad: el derecho de opción</i>	177
4. REQUISITOS ADICIONALES PARA LA ADQUISICIÓN DE LA NACIONALIDAD ..	181
4.1. <i>La integración política y sociocultural en la comunidad nacional de destino</i>	181
a) La indeterminación de los requisitos de buena conducta cívica y suficiente grado de integración en la sociedad española: su interpretación constitucionalmente adecuada ...	185
b) La inconstitucional concreción de la integración sociopolítica del solicitante de la nacionalidad en la legislación del Registro Civil	187
c) El ámbito personal de aplicación de los requisitos de integración socio-política	188
4.2. <i>La lealtad política y la renuncia a nacionalidades previas</i>	189

CAPÍTULO III

LOS DIVERSOS GRADOS DE CIUDADANÍA
EN EL ORDENAMIENTO CONSTITUCIONAL DEMOCRÁTICO

I. LA FUNCIÓN DE LA CIUDADANÍA: DIFERENCIACIÓN FUNCIONAL DE LOS ORDENAMIENTOS CONSTITUCIONAL-DEMOCRÁTICOS	195
1. LA DIFERENCIACIÓN FUNCIONAL (INTERNA) DEL SISTEMA JURÍDICO	195
2. EL PAPEL DE LA SOBERANÍA COLECTIVA EN LA CONSTRUCCIÓN FUNCIONAL DE LA CIUDADANÍA	201
2.1. <i>Función jurídica de la vinculación entre ciudadanía y soberanía colectiva</i>	201
2.2. <i>Vinculación entre soberanía y ciudadanía: semejanzas y diferencias según el modelo territorial del Estado</i>	208
a) El modelo en los Estados unitarios	209
b) El modelo en los Estados federales y las Uniones supranacionales de Estados	211
c) El modelo del Estado autonómico	215
II. EL CONTENIDO VARIABLE Y LA NATURALEZA DINÁMICA DE LA CIUDADANÍA	217

ÍNDICE

	<u>Págs.</u>
1. LA PARTICIPACIÓN EN LAS DIFERENTES ESFERAS DE COMUNICACIÓN SOCIAL COMO CONTENIDO DE LA CIUDADANÍA	217
1.1. <i>Parcial desvinculación de la soberanía colectiva y la ciudadanía</i> ..	217
a) De la mera a la plena pertenencia a la comunidad política ..	217
b) ¿Universalidad material y personal de la ciudadanía?	224
c) Pueblo soberano y sujeto colectivo de la ciudadanía	228
1.2. <i>Igualdad y grados de ciudadanía</i>	232
a) Igualdad formal y sustancial en la ciudadanía	232
b) Desigualdad ciudadana e igual capacidad jurídica iusfundamental	235
1.3. <i>Contenido iusfundamental de la ciudadanía y pluralidad de causas de ejercicio de la soberanía</i>	237
a) El contenido instrumental de la ciudadanía: los derechos civiles y sociales	237
b) El contenido necesario de la ciudadanía: los derechos políticos	241
1.4. <i>Los deberes de ciudadanía</i>	249
a) Fundamento de los deberes de ciudadanía y heterogeneidad de sus titulares	249
b) Algunos deberes de ciudadanía: tributarios, militares, de escolarización y de lealtad constitucional	253
2. PLURALIDAD DE CIUDADANÍAS	258
2.1. <i>Pluralidad ad intra: ciudadanía nacional, autonómica o local</i> ...	258
2.2. <i>Pluralidad ad extra: doble ciudadanía nacional y ciudadanía europea</i>	262
a) Doble ciudadanía nacional	262
b) Ciudadanía nacional y ciudadanía europea	265
3. NATURALEZA JURÍDICA DE LA CIUDADANÍA: PROCESO JURÍDICO IUSFUNDAMENTAL	268
3.1. <i>De status a proceso jurídico iusfundamental</i>	268
3.2. <i>El acceso al territorio como condicionante del proceso iusfundamental de la ciudadanía</i>	269
a) Entrada/permanencia en el territorio y ciudadanía	269
b) Expulsión del territorio y ciudadanía	271
III. LOS CRITERIOS DE ATRIBUCIÓN DE LA CIUDADANÍA	277
1. EL CRITERIO DERIVADO DEL CARÁCTER PERSONAL DEL ORDENAMIENTO ESTATAL: LA NACIONALIDAD	283
1.1. <i>Nacionalidad, ciudadanía y mayor grado de sujeción al ordenamiento</i>	283
1.2. <i>La democratización del vínculo entre nacionalidad y ciudadanía</i> ...	285

ÍNDICE

	<u>Págs.</u>
2. EL CRITERIO DERIVADO DEL CARÁCTER TERRITORIAL DEL ORDENAMIENTO ESTATAL: EL IUS DOMICILII	289
2.1. <i>¿Vecindad civil, domicilio o residencia?</i>	290
2.2. <i>¿Permiso de residencia o mera presencia física continuada en territorio del Estado?</i>	294
2.3. <i>¿Residencia legal e ilegal?</i>	296
3. EL CRITERIO DERIVADO DEL PRINCIPIO DE AFECTACIÓN	299
3.1. <i>Insuficiencia de los criterios de la nacionalidad y del ius do- micilii</i>	299
3.2. <i>La afectación como criterio autónomo de atribución de dere- chos de ciudadanía</i>	302
A modo de conclusión	305
Bibliografía citada	311