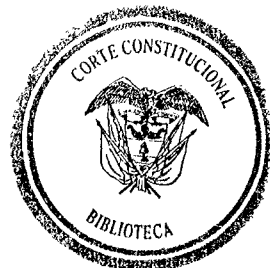


2709

EDUARD SAGARRA I TRIAS

ABOGADO. DOCTOR EN DERECHO. PROFESOR ASOCIADO
DE DERECHO INTERNACIONAL PÚBLICO EN LA UNIVERSIDAD DE BARCELONA



**LOS DERECHOS
FUNDAMENTALES Y
LAS LIBERTADES PUBLICAS
DE LOS EXTRANJEROS
EN ESPAÑA**

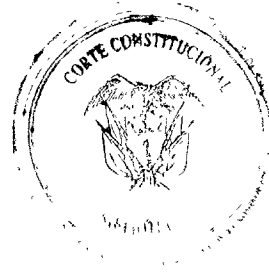
Protección Jurisdiccional y Garantías

**Prólogo de
VICTORIA ABELLAN HONRUBIA**



1991

INDICE



	<u>Págs.</u>
INDICE GENERAL	I
PROLOGO	11
INTRODUCCION	15
ABREVIATURAS	21
Capítulo I. – EL DERECHO DE EXTRANJERIA Y DE ASILO EN LA CONSTITUCION ESPAÑOLA DE 1978	23
I. CONFIGURACION DE LA CONDICION JURIDICA DEL EXTRANJERO. REGIMEN GENERAL	23
1. INTRODUCCION	23
2. ELABORACION DEL PRECEPTO CONSTITUCIONAL	24
A) ANTEPROYECTO	24
B) PONENCIA	26
C) COMISION	26
D) PLENO DEL CONGRESO	32
E) SENADO	35
F) COMISION MIXTA	36
3. EVALUACION DEL PROCESO CONSTITUCIONAL	37

	<i>Págs.</i>
II. MARCO JURIDICO CONSTITUCIONAL DE LA EX- TRANJERIA	39
1. DERECHOS Y LIBERTADES DE LOS EXTRANJE- ROS EN LA CONSTITUCION DE 1978	39
2. LAS LIBERTADES PUBLICAS	41
A) CONCEPTO DE LIBERTADES PUBLICAS EN LA CONSTITUCION	44
B) LIBERTADES RECONOCIDAS A LOS EX- TRANJEROS	46
3. CLASIFICACION DE LAS LIBERTADES PUBLI- CAS	52
A) LIBERTADES PUBLICAS EN SENTIDO ES- TRICTO	52
a) Libertad de circulación y establecimiento	53
b) Derechos políticos	53
c) Función Pública	54
d) Derecho a la petición individual y colectiva ..	58
B) LIBERTADES RECONOCIDAS EN LA CONSTI- TUCION A TODOS	59
C) GARANTIAS DE LAS LIBERTADES Y DERE- CHOS FUNDAMENTALES	64
III. REGIMENES DE EXTRANJERIA ESPECIAL O PRIVI- LEGIADA, PREVISTOS EN LA CONSTITUCION ES- PAÑOLA DE 1978. EL DERECHO DE ASILO	66
1. INTRODUCCION	66
2. ELABORACION DEL ART. 13.4 DE LA CONSTI- TUCION	67
A) PONENCIA	69
B) COMISION	70
C) PLENO	75
D) COMISION CONSTITUCIONAL DEL SENADO ..	78
E) PLENO DEL SENADO Y COMISION MIXTA ..	80
3. EVALUACION DEL PRECEPTO CONSTITUCIO- NAL	81

<p>IV. INTERPRETACION DE LAS NORMAS REGULADORAS DE LA CONDICION JURIDICA DEL EXTRANJERO Y DEL DERECHO DE ASILO, CONFORME AL DERECHO INTERNACIONAL.</p> <p style="padding-left: 40px;">MANDATO CONSTITUCIONAL AL LEGISLADOR ORDINARIO EN LA REGULACION DE ESTAS MATERIAS</p> <p style="padding-left: 80px;">1. INTRODUCCION</p> <p style="padding-left: 80px;">2. ALCANCE DEL ART. 10.2 DE LA CONSTITUCION</p> <p>V. CONCLUSIONES AL CAPITULO I</p> <p>Capítulo II. – LOS DERECHOS Y LIBERTADES PUBLICAS DE LOS EXTRANJEROS. LA LEY ORGANICA DE EXTRANJERIA DE 1 DE JULIO DE 1985</p> <p style="padding-left: 40px;">I. INTRODUCCION</p> <p style="padding-left: 40px;">II. REGULACION POST CONSTITUCIONAL DE LA EXTRANJERIA</p> <p style="padding-left: 80px;">1. LA LEY ORGANICA DE EXTRANJERIA DE 1985</p> <p style="padding-left: 80px;">2. CARACTERISTICAS GENERALES DE LA LEY ...</p> <p style="padding-left: 120px;">A) PRINCIPIOS BASICOS</p> <p style="padding-left: 160px;">a) Generalidad</p> <p style="padding-left: 160px;">b) Legalidad</p> <p style="padding-left: 160px;">c) Tipicidad</p> <p style="padding-left: 160px;">d) Registro y control policial de los extranjeros ..</p> <p style="padding-left: 160px;">e) Interpretación conforme al Derecho Internacional</p> <p style="padding-left: 160px;">f) Garantías y recursos jurisdiccionales</p> <p style="padding-left: 120px;">B) REGIMENES DE EXTRANJERIA QUE SE CONFIGURAN A PARTIR DE LA LEY</p> <p style="padding-left: 160px;">a) Régimen General</p> <p style="padding-left: 160px;">b) Regímenes especiales, privilegiados y desfavorecidos</p>	<p>82</p> <p>82</p> <p>83</p> <p>87</p> <p>89</p> <p>89</p> <p>90</p> <p>91</p> <p>94</p> <p>94</p> <p>95</p> <p>96</p> <p>96</p> <p>97</p> <p>97</p> <p>97</p> <p>97</p> <p>98</p> <p>99</p> <p>99</p> <p>III</p>
--	--

	<u>Págs.</u>
3. DISFUNCIONES Y CONTRADICCIONES DE LA LEY	100
A) IMPRECISIONES Y LAGUNAS LEGALES	100
B) CONTRADICCIONES ENTRE EL PREAMBULO Y EL ARTICULADO	101
C) AMPLIA POTESTAD DE LA ADMINISTRACION	101
D) INCONSTITUCIONALIDAD DE ALGUNOS ARTICULOS DE LA LEY	102
 III. PRINCIPIOS ORIENTADORES EN LA REGULACION DE LOS DERECHOS Y LIBERTADES PUBLICAS DE LOS EXTRANJEROS	 103
1. PRINCIPIOS GENERALES EN EL AMBITO DEL DERECHO INTERNACIONAL	103
A) EL PRINCIPIO DE EQUIPARACION O IGUALDAD DE TRATO	104
B) LA RECIPROCIDAD	105
a) Reciprocidad diplomática	107
b) Reciprocidad legislativa	108
c) Reciprocidad jurisprudencial	108
C) PRINCIPIO DE RESPETO Y PROTECCION A LOS DERECHOS HUMANOS	109
2. EL SISTEMA ESPAÑOL CONFIGURADO EN LA LEY ORGANICA DE EXTRANJERIA	112
A) PREAMBULO DE LA LEY	113
B) TITULO PRELIMINAR	113
C) EQUIPARACION RESTRINGIDA. CONCEPTO EN LA LEGISLACION ESPAÑOLA POST CONSTITUCIONAL	120
 IV. DERECHOS Y LIBERTADES PUBLICAS GARANTIZADAS A LOS EXTRANJEROS EN LA LEY ORGANICA DE EXTRANJERIA	 123
1. IDEAS GENERALES	123
2. DERECHOS EXPRESAMENTE NEGADOS A LOS EXTRANJEROS	126

	<u>Págs.</u>
3. DERECHOS SOMETIDOS AL PRINCIPIO DE RECIPROCIDAD	128
A) SUFRAGIO ACTIVO EN LAS ELECCIONES MUNICIPALES	128
a) Posibilidad constitucional y legal	129
b) Régimen convencional	132
c) Participación de los extranjeros en las elecciones de los órganos de las comunidades autónomas	134
B) DERECHO A LA EDUCACION Y CREACION DE CENTROS DOCENTES	137
4. DERECHOS SOMETIDOS AL PRINCIPIO DE EQUIPARACION	140
A) LIBERTAD DE CIRCULACION Y RESIDENCIA	140
B) DERECHOS DE REUNION Y MANIFESTACION	144
C) DERECHO DE ASOCIACION	148
D) DERECHOS DE SINDICACION Y HUELGA ...	152
a) Sindicación	153
b) Huelga	156
E) DERECHO A LAS ACTIVIDADES DOCENTES E INVESTIGACION CIENTIFICA	157
F) PROTECCION JURISDICCIONAL Y GARANTIAS	159
V. REGIMENES ESPECIALES BASADOS EN LA PROTECCION A LOS DERECHOS HUMANOS, EN LA L.O.E.	160
1. EXTRANJEROS CON STATUS O REGIMEN ESPECIAL	161
A) APATRIDAS	161
B) INDOCUMENTADOS	162
2. SITUACIONES DE EXTRANJERIA PRIVILEGIADA O PREFERENTE	163
A) REAGRUPACION FAMILIAR	164
B) ASILADOS Y REFUGIADOS	165
a) En la Ley Orgánica de Extranjería	165

	<i>Págs.</i>
b) En la Ley de Asilo y condición jurídica del Refugiado	168
VI. REGIMENES DE EXTRANJERIA PRIVILEGIADA PREVISTOS POR LA LEY, POR RAZONES HISTORICAS	169
1. IBEROAMERICANOS, PORTUGUESES, FILIPINOS, ANDORRANOS, ECUATOGUINEANOS, SEFARDIES, ORIGINARIOS DE GIBRALTAR	170
2. ANDORRANOS	175
A) ACCESO A LA FUNCION PUBLICA	176
B) EJERCICIO PROFESIONAL EN ESPAÑA	177
VII. CONCLUSIONES AL CAPITULO II	180
Capítulo III. – LAS INFRACCIONES Y SANCIONES PREVISTAS EN EL REGIMEN DE EXTRANJERIA ESPAÑOL	183
I. INTRODUCCION	183
II. INFRACCIONES, MEDIDAS CAUTELARES Y SANCIONES QUE NO SUPONEN LA EXPULSION	184
1. INFRACCIONES	185
2. MEDIDAS DE SEGURIDAD	187
3. SANCIONES PECUNIARIAS Y MULTA	190
A) INCOMPATIBILIDAD DE LA SANCION ECONOMICA CON OTRAS PENAS	192
B) SANCIONES ECONOMICAS A LOS EMPRESARIOS QUE VULNEREN EL REGIMEN DE TRABAJO DE LOS EXTRANJEROS	192
III. LA SALIDA DEL EXTRANJERO DEL TERRITORIO NACIONAL COMO EXPRESION DE LA LIBERTAD DE CIRCULACION	194

INDICE

	<i>Págs.</i>
1. SALIDA VOLUNTARIA	194
2. LIMITACIONES A LA SALIDA VOLUNTARIA ...	195
A) PROHIBICION DE SALIDA	195
B) SALIDAS Y EXPULSIONES CON INTERVEN- CION JUDICIAL	197
3. SALIDA OBLIGATORIA	200
IV. INFRACCIONES QUE MOTIVAN LA EXPULSION. LA EXPULSION COMO SANCION ESPECIFICA DEL RE- GIMEN DE EXTRANJERIA	201
1. CONCEPTO Y FUNDAMENTO JURIDICO DE LA EXPULSION	202
2. SUPUESTOS EN LOS QUE PUEDE ACORDARSE LA EXPULSION Y DOCTRINA JURISPRUDEN- CIAL	204
3. AUTORIDADES COMPETENTES PARA DECRE- TAR LA EXPULSION. DISTINTOS SUPUESTOS ..	207
A) EXPULSION GUBERNATIVA	208
B) EXPULSION JUDICIAL	211
4. PROCEDIMIENTOS PARA TRAMITAR Y ACOR- DAR LA EXPULSION	212
5. EXPULSION ESPECIAL EN ESTADOS DE EXCEP- CION Y SITIO Y SITUACIONES ESPECIALES	214
6. REGIMENES ESPECIALES O PRIVILEGIADOS ...	217
A) ASILADOS	218
B) REFUGIADOS Y APATRIDAS	219
V. OTRAS FORMAS ENCUBIERTAS DE LIMITAR LA ENTRADA A LOS EXTRANJEROS	220
1. PROHIBICION DE ENTRADA	220
2. LA DEVOLUCION	223

	<i>Págs.</i>
VI. DETENCION E INTERNAMIENTO DE LOS EXTRANJEROS PREVIAMENTE A LA EXPULSION DEL TERRITORIO. SU POSIBLE INCONSTITUCIONALIDAD	225
VII. CONCLUSIONES AL CAPITULO III	236
Capítulo IV. – GARANTIAS, RECURSOS Y PROTECCION JURISDICCIONAL DE LOS DERECHOS Y LIBERTADES PUBLICAS DE LOS EXTRANJEROS EN ESPAÑA	239
I. MARCO JURIDICO LEGAL DE LAS GARANTIAS DE LOS DERECHOS DE LOS EXTRANJEROS	239
1. IDEAS GENERALES	239
2. DISPOSICIONES EN EL AMBITO DEL DERECHO INTERNACIONAL	242
A) DECLARACION UNIVERSAL DE LOS DERECHOS HUMANOS DE 1948	244
B) CONVENCION EUROPEA DE LOS DERECHOS DEL HOMBRE	245
C) PACTO INTERNACIONAL DE DERECHOS CIVILES Y POLITICOS	249
3. DISPOSICIONES DE DERECHO INTERNO	251
II. GARANTIAS DE LAS LIBERTADES Y DERECHOS FUNDAMENTALES DE LOS EXTRANJEROS	252
1. GARANTIAS PREVISTAS EN LA CONSTITUCION	252
2. DERECHOS Y GARANTIAS PROCESALES OTORGADOS A LOS EXTRANJEROS EN LA CONSTITUCION Y EN LA LEY ORGANICA EN EXTRANJERIA. PROTECCION JUDICIAL Y ADMINISTRATIVA	256
A) DERECHO A LA TUTELA EFECTIVA DE LOS JUECES Y TRIBUNALES	257

	<i>Págs.</i>
B) DERECHO A LA DEFENSA Y ASISTENCIA DE LETRADO	259
C) ASISTENCIA LETRADA GRATUITA	262
D) DERECHO A SER INFORMADO DE LAS ACUSACIONES Y CARGOS POR LOS QUE SE INSTRUYE UN EXPEDIENTE	263
E) DERECHO A LA AUDIENCIA DEL INTERESADO	267
F) DERECHO A SER CITADO DIRECTAMENTE .	269
G) DERECHO A LA PRESUNCION DE INOCENCIA	270
3. DERECHOS Y GARANTIAS DEL EXTRANJERO DETENIDO E INTERNADO EN UN PROCEDIMIENTO DE EXPULSION SUMARIA	273
A) DERECHO A UNA RESOLUCION JUDICIAL MOTIVADA	274
B) DERECHO AL CONTROL DE LA LEGALIDAD DE LA DETENCION	274
C) HABEAS CORPUS	275
III. RECURSOS Y AMPARO JURISDICCIONAL APLICABLE AL REGIMEN DE EXTRANJERIA EN ESPAÑA .	276
1. RECURSOS ADMINISTRATIVOS Y JURISDICCIONALES	276
2. RECURSOS Y GARANTIAS CONTRA LA ORDEN DE EXPULSION	279
3. LA SUSPENSION DE LA EJECUCION DE LAS ORDENES DE EXPULSION. INCONSTITUCIONALIDAD PARCIAL DEL ART. 34 DE LA L.O.E.	281
4. REGIMENES ESPECIALES Y PRIVILEGIADOS ...	283
A) ASILADOS	283
B) REFUGIADOS	285
IV. EL EXTRANJERO ANTE EL RECURSO DE AMPARO .	287
V. CONCLUSIONES AL CAPITULO IV	298

INDICE

	<i><u>Págs.</u></i>
JURISPRUDENCIA CITADA EN LOS CAPITULOS DE LA OBRA	301
SENTENCIAS DEL TRIBUNAL SUPREMO MAS RELEVANTES EN MATERIA DE DERECHOS FUNDAMENTALES, LIBERTADES PUBLICAS Y EXPULSION DE LOS EXTRANJEROS (1980-1990)	307
SENTENCIAS MAS RELEVANTES DEL TRIBUNAL SUPREMO EN MATERIA DE ASILADOS Y REFUGIADOS. (1985-1990)	311
BIBLIOGRAFIA	313