



Nacionalidad, ciudadanía y democracia

¿A quién pertenece
la Constitución?

BENITO
ALÁEZ CORRAL

Prólogo de FRANCISCO BASTIDA

Estudios Constitucionales



Premio «Francisco Tomás y Valiente» 2005

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

	<i>Págs.</i>
<i>Prólogo</i> 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-DESA PARICIÓN 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

	<i>Págs.</i>
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

	<u>Págs.</u>
3.2. <i>El papel de la voluntad del Estado en la adquisición de la nacionalidad</i>	168
a) <i>¿Impide la afirmación de un derecho legal a la nacionalidad?</i>	168
b) <i>La posibilidad de denegación por motivos razonados de orden público o de interés nacional</i>	172
c) <i>La discrecionalidad de la concesión de la nacionalidad por carta de naturaleza</i>	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) <i>La indeterminación de los requisitos de buena conducta cívica y suficiente grado de integración en la sociedad española: su interpretación constitucionalmente adecuada</i> ...	185
b) <i>La inconstitucional concreción de la integración sociopolítica del solicitante de la nacionalidad en la legislación del Registro Civil</i>	187
c) <i>El ámbito personal de aplicación de los requisitos de integración socio-política</i>	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) <i>El modelo en los Estados unitarios</i>	209
b) <i>El modelo en los Estados federales y las Uniones supranacionales de Estados</i>	211
c) <i>El modelo del Estado autonómico</i>	215
II. EL CONTENIDO VARIABLE Y LA NATURALEZA DINÁMICA DE LA CIUDADANÍA	217

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

	Págs.
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 domicili</i>	299
3.2. <i>La afectación como criterio autónomo de atribución de derechos de ciudadanía</i>	302
A modo de conclusión	305
Bibliografía citada	311