

<b>ABREVIATURAS</b> .....	17
<b>PRÓLOGO</b> .....	21
<b>PRELIMINAR</b> .....	25
<b>INTRODUCCIÓN</b> .....	27

## CAPÍTULO PRELIMINAR

I. La inmigración actual como fenómeno social de carácter permanente y de naturaleza predominantemente familiar .....	33
II. El respeto a la vida en familia y la integración como exigencias en la reagrupación familiar .....	37
1. La noción de vida familiar y la definición de la familia en el estándar europeo de los derechos humanos .....	37
1.1. Criterios generales: vida familiar efectiva y real y preexistencia de la vida familiar .....	39
1.2. Criterios específicos: la integración en el país de acogida como parte del contenido de la vida familiar .....	42
2. La caracterización del criterio de integración .....	48
2.1. Precisiones terminológicas en atención a los modelos teóricos de integración .....	48
2.2. Orientación específica en la reagrupación familiar .....	53
2.2.1. La integración como presupuesto de las normas reguladoras .....	53
2.2.2. Los criterios de integración en la Directiva 2003/86/CE: discusión en torno a su posible incompatibilidad con el estándar europeo de los derechos humanos .....	54
III. La diversificación normativa en la regulación de la reagrupación familiar .....	60
1. La caracterización del Derecho de extranjería en el tráfico externo: las situaciones de extranjería .....	60
2. La pluralidad de fuentes de producción jurídica y la coexistencia de regímenes jurídicos diversos en la reagrupación familiar .....	62

3. La pluralidad de normas reguladoras y su recíproca interacción en la reagrupación de la familia y en la familia reagrupada .....	66
---	----

## PRIMERA PARTE

### DIVERSIFICACIÓN DE FUENTES Y SU INCIDENCIA EN EL RÉGIMEN JURÍDICO DE LA REAGRUPACIÓN FAMILIAR

#### CAPÍTULO I

##### PLURALIDAD DE FUENTES DE PRODUCCIÓN JURÍDICA EN LA REAGRUPACIÓN FAMILIAR

Introducción .....	73
I. Fuentes internacionales y del Derecho de la Unión Europea .....	74
1. Obligaciones y directrices internacionales .....	74
1.1. La protección de la unidad familiar en el sistema universal de los derechos humanos .....	74
1.2. El derecho a la vida privada y familiar y a la reagrupación familiar en el sistema convencional europeo .....	80
1.2.1. El artículo 8 del Convenio Europeo para la Protección de los Derechos Humanos y de las Libertades Fundamentales .....	80
1.2.2. El artículo 19 de la Carta Social Europea .....	82
1.2.3. El artículo 12 del Convenio Europeo relativo al Estatuto Jurídico del Trabajador Emigrante .....	84
2. El Derecho comunitario europeo .....	86
2.1. La Carta de los Derechos Fundamentales de la Unión Europea ..	87
2.2. La normativa comunitaria aplicable a los nacionales de los Estados miembros de la Unión Europea y a sus familiares .....	89
2.3. La Directiva 2003/86/CE del Consejo de 22 de septiembre de 2003 sobre el derecho a la reagrupación familiar .....	97
2.3.1. Breve apunte sobre las políticas de inmigración en la Unión Europea (1992-2004) .....	98
2.3.2. La armonización de la reagrupación familiar en la Directiva 2003/86/CE .....	100
II. Fuentes internas españolas .....	103
1. Planteamiento .....	105
2. El principio constitucional de protección a la familia .....	107
2.1. La protección de la vida en familia de los extranjeros en la jurisprudencia del Tribunal Supremo .....	107
2.2. La aparente confusión legal entre el derecho a la intimidad familiar y el derecho a la vida en familia en la Ley de extranjería .....	109

2.2.1. Problema planteado .....	109
2.2.2. La génesis del artículo 16 de la Ley de extranjería .....	110
2.2.3. Delimitación recíproca entre intimidad familiar y vida en familia .....	114
2.2.4. La función esencial de garantía del artículo 10.2 CE ...	118
3. El alcance constitucional de la protección a la familia en la reagrupación familiar .....	122
3.1. Dimensión objetiva: valores e intereses .....	122
3.2. La posibilidad de tutela en amparo por conexión con el artículo 18 o con el artículo 19 CE .....	123

#### CAPÍTULO II

##### EL RÉGIMEN JURÍDICO DE LA REAGRUPACIÓN FAMILIAR EN EL DERECHO ESPAÑOL DE EXTRANJERÍA

Introducción .....	131
I. Régimen común .....	134
1. La reagrupación familiar en el ámbito de los visados de residencia: breve apunte histórico .....	134
1.1. El visado como exigencia de carácter general .....	135
1.2. La reagrupación familiar como circunstancia excepcional para la exención del visado .....	137
1.3. La denegación de la exención del visado como principio de la política migratoria .....	138
1.4. Requisitos y formalidades administrativas en la Orden Ministerial de 8 de enero de 1999 .....	138
2. Régimen jurídico de la reagrupación familiar en la Ley de extranjería .....	142
2.1. Caracterización del derecho a la reagrupación familiar .....	142
2.2. Elementos subjetivos .....	143
2.2.1. Titular del derecho: el extranjero residente .....	143
A. Noción de extranjero .....	144
B. Noción de residente .....	145
2.2.2. Beneficiarios de la reagrupación .....	146
2.3. Elementos objetivos: la residencia del reagrupante .....	147
2.3.1. Noción de residencia .....	147
2.3.2. Plazo y duración de la residencia .....	148
2.3.3. La residencia a la luz de la «reagrupación familiar en cadena» .....	150
3. Formalidades administrativas y requisitos materiales .....	154
3.1. Fases del proceso .....	155

3.2. La prueba de los vínculos familiares .....	159
3.3. La prueba de los recursos económicos .....	160
3.3.1. Noción de recursos económicos .....	160
3.3.2. Evaluación de los recursos económicos .....	161
3.4. La prueba de la disponibilidad de vivienda .....	162
3.4.1. Noción de vivienda adecuada .....	163
3.4.2. Apreciación de los criterios .....	164
II. Régimen especial: breve referencia a la reagrupación familiar de los refugiados .....	166
1. Parámetros normativos internacionales .....	166
2. Los beneficiarios de la Directiva 2003/86/CE .....	168
2.1. Los menores extranjeros no acompañados .....	169
2.2. Los refugiados .....	170
3. La familia reagrupable .....	172
3.1. Miembros de la familia .....	172
3.2. Parejas de hecho y parejas del mismo sexo .....	172
4. La extensión familiar del asilo en el Derecho interno español .....	173
5. Apuntes finales .....	174
5.1. Primer apunte: personas no incluidas en el ámbito de aplicación de la Directiva 2003/86/CE .....	174
5.2. Segundo apunte: la necesaria adaptación del Derecho español ..	178

## SEGUNDA PARTE

### LOS PROBLEMAS DE DERECHO APLICABLE EN LA REAGRUPACIÓN FAMILIAR Y LA FAMILIA REAGRUPADA

#### CAPÍTULO III

#### LA FAMILIA OBJETO DE REAGRUPACIÓN

Introducción .....	183
I. Noción de familia .....	184
1. Concepción de la familia .....	184
2. Familia y familias en la inmigración familiar .....	185
2.1. Tipología de familias: la familia nuclear .....	185
2.2. Modelos de familia: modelo europeo frente al modelo musulmán .....	186
3. Solución de la Ley de extranjería: la familia nuclear .....	193
3.1. Justificación de la solución a la luz de la Directiva 2003/86/CE ..	194
3.1.1. Legislaciones que han promulgado normas de transposición .....	195

3.1.2. Diferencias entre las legislaciones nacionales .....	195
3.2. Valoración crítica .....	197
II. La «cuestión previa» en las normas reguladoras de la reagrupación familiar .....	198
1. Configuración de la noción de familia como un problema de aplicación de las normas reguladoras de la reagrupación familiar .....	200
2. Planteamiento tradicional de la cuestión previa de Derecho internacional privado .....	201
3. Soluciones posibles a las cuestiones previas a la reagrupación familiar .....	203
3.1. Analogías y diferencias con las cuestiones previas en el Derecho de la nacionalidad .....	204
3.2. La solución conflictual: ¿norma de conflicto especial para la validez del presupuesto de aplicación de la norma material de extranjería? .....	207
3.3. La solución material: recurso a normas materiales en atención al objetivo de la integración .....	210
III. Los miembros de la familia: definición y caracteres .....	211
1. El cónyuge del residente .....	211
1.1. Cónyuge no separado .....	213
1.1.1. Matrimonio preexistente y efectivo .....	213
1.1.2. Problemas de validez y prueba del matrimonio: la lucha contra los matrimonios de complacencia en la reagrupación familiar .....	214
A. Matrimonios inscribibles en el Registro Civil español: control de legalidad .....	218
B. Matrimonios no inscribibles: acreditación y prueba del matrimonio en la reagrupación familiar .....	221
1.1.3. Matrimonio civil entre personas del mismo sexo y reagrupación familiar .....	227
1.1.4. El caso particular de la poligamia .....	235
1.1.5. La problemática de las parejas de hecho y la reagrupación familiar .....	237
1.2. Cónyuge separado (de hecho o de derecho) .....	241
1.2.1. Significado de los términos «separación» y «procedimiento jurídico» .....	241
1.2.2. Validez y prueba del procedimiento jurídico de disolución del vínculo .....	243
2. Los hijos .....	246
2.1. Hijos del residente y de su cónyuge .....	246
2.1.1. Edad de los hijos y ausencia de matrimonio .....	246
2.1.2. El vínculo de filiación .....	250

A. Igualdad de la filiación .....	251
B. Hijos adoptados .....	252
2.1.3. Hijos incapacitados .....	253
2.2. Hijos de uno solo de los cónyuges .....	256
2.2.1. Ejercicio en solitario de la patria potestad y concesión de la custodia .....	256
2.2.2. Concreción reglamentaria de la dependencia .....	258
2.3. Otros menores: la representación legal en la reagrupación familiar .....	259
3. Los ascendientes .....	262
3.1. Noción de ascendiente .....	262
3.2. Concreción de la dependencia .....	262

#### CAPÍTULO IV

### LA FAMILIA REAGRUPADA *OBJETO DE INTEGRACIÓN*

Introducción .....	267
I. Las normas reguladoras de extranjería y de nacionalidad en la familia reagrupada .....	269
1. Las normas reguladoras de extranjería como normas función para la integración de la familia .....	269
1.1. Bases comunes para una noción de integración .....	269
1.2. Reflejo de la idea de integración en la posibilidad de residencia independiente de los familiares reagrupados .....	270
1.2.1. Residencia independiente del cónyuge reagrupado .....	272
A. Ruptura del vínculo conyugal y conservación de la residencia .....	273
B. Residencia vinculada a la autorización para trabajar .....	276
C. Residencia sin autorización para trabajar .....	278
1.2.2. Residencia independiente de los hijos reagrupados .....	281
A. Ámbito de aplicación .....	281
B. Requisitos .....	281
1.2.3. Residencia independiente de los ascendientes reagrupados .....	282
A. Residencia vinculada a la autorización para trabajar .....	283
B. Residencia permanente .....	283
2. La función de la integración en las normas reguladoras de la nacionalidad española y su acción sobre el estatuto de residente .....	284

2.1. Noción de integración en la adquisición de la nacionalidad española por residencia .....	286
2.2. Dos ejemplos de la incidencia de las normas de nacionalidad en el estatuto de residente del progenitor extracomunitario ...	289
2.2.1. Observaciones preliminares .....	289
2.2.2. La acción del artículo 17.1 c) del Código civil en la residencia irregular del progenitor extranjero: la STS de 26 de enero de 2005 .....	291
2.2.3. La extensión del régimen comunitario al progenitor extracomunitario: la STJCE de 19 de octubre de 2004 (Asunto Chen) .....	297
II. La incidencia del conflicto de leyes en las normas reguladoras de la familia reagrupada .....	299
1. La elección de la conexión del estatuto personal y la idea de integración .....	299
1.1. Marco justificatorio de la permanencia de la noción estatuto personal .....	300
1.1.1. Derecho de la persona y estatuto personal .....	300
1.1.2. La controversia: ley nacional-ley domiciliar .....	301
1.1.3. Incidencia de los movimientos migratorios en la preferencia de una u otra conexión y la perspectiva de la integración .....	305
A. Integración y ley nacional .....	305
B. Integración y ley domiciliar .....	308
C. Integración y autonomía de la voluntad .....	308
1.2. Marco normativo español .....	310
1.2.1. La recepción de la ley nacional como rectora del estatuto personal en el sistema español de Derecho internacional privado .....	310
1.2.2. El valor jurídico de la integración y los elementos de justicia material en las conexiones: el ejemplo del artículo 107 del Código civil y su incidencia en el estatuto de residente del cónyuge reagrupado .....	312
2. La posible incidencia de la aplicación de la norma de conflicto en el estatuto de residencia del cónyuge reagrupado: los casos del matrimonio poligámico y del repudio .....	317
2.1. Matrimonios poligámicos .....	319
2.1.1. Creación de la situación en España .....	319
2.1.2. Reconocimiento de la situación válidamente creada en el extranjero .....	320
A. Planteamiento del problema .....	321

B. Respuestas de la jurisprudencia a cuestiones similares .....	321
a. Jurisprudencia extranjera .....	321
b. Jurisprudencia española .....	325
2.1.3. Comprensión de la jurisprudencia a la luz del estatuto de residente del cónyuge reagrupado .....	327
A. La solución del orden público .....	327
B. La solución del efecto atenuado del orden público.	328
C. La solución de la teoría de la <i>Inlandsbeziehung</i> .....	330
2.2. Repudio .....	333
2.2.1. El pronunciamiento del repudio en España .....	335
2.2.2. El reconocimiento de la situación válidamente creada en el extranjero .....	338
A. Planteamiento del problema .....	338
B. Respuestas de la jurisprudencia .....	338
a. Jurisprudencia extranjera .....	339
b. Jurisprudencia española .....	342
2.2.3. Comprensión de la jurisprudencia a la luz de la residencia en España del cónyuge repudiado .....	344
CONCLUSIONES .....	349
EPÍLOGO .....	359
BIBLIOGRAFÍA .....	361
DOCUMENTOS E INFORMES .....	391
ÍNDICE DE JURISPRUDENCIA .....	395