

Índice

	<u>PÁGINA</u>
Preámbulo	5
Abreviaturas y siglas	9
Capítulo 1. Las principales líneas de la reforma: una visión panorámica funcional y estructural	13
1. El sentido político-jurídico del Real Decreto 2393/2004, de 30 de diciembre: un avance de la reforma legal pendiente	13
2. Estructura y contenidos del Real Decreto 2393/2004: el proceso de normalización laboral y el reglamento de ejecución de la LOExIS	24
Capítulo 2. Ámbito de aplicación del reglamento	35
Capítulo 3. La «comunitarización» de la política de inmigración	39
1. El proceso de comunitarización: dudas y críticas	39
2. El «espacio Schengen» y el nuevo «espacio de libertad, seguridad y justicia» comunitario	44

Capítulo 4. Acceso de los extranjeros al territorio español y al «espacio de libertad, seguridad y justicia»: la entrada	47
1. Delimitación de supuestos: el ámbito subjetivo de la norma	47
2. La entrada en el territorio español y comunitario de los nacionales de terceros Estados	52
2.1. El visado y su distinto régimen jurídico	52
2.2. Otros documentos de entrada	55
2.3. Otros requisitos relativos a la entrada	57
2.4. Declaración de entrada	58
3. Prohibición y denegación de entrada	58
4. Salida	61
4.1. Modalidades de salida	61
4.2. Obligaciones de los transportistas en los casos de salida obligatoria	63
4.3. Prohibiciones de salida	63
Capítulo 5. Permanencia de los extranjeros en España y en los demás países de la Unión Europea: las situaciones jurídicas de estancia y residencia y su documentación	65
1. Tránsito	65
1.1. Régimen del tránsito en las normas comunitarias y en el RLOExIS: el tránsito «por» el «espacio Schengen»	65
1.2. El tránsito de extranjeros «en» el interior del «espacio Schengen»	67
1.3. Documentación y procedimiento	67
1.4. Autorización especial para tránsito	69
1.5. Devolución y retorno en caso de tránsito y responsabilidad de las compañías de transporte	70
2. Estancia	70
2.1. Aplicación del «acervo Schengen» al régimen de la estancia en territorio español	70
2.2. Regulación de la estancia en la LOExIS y en su reglamento de desarrollo	71
2.2.1. Delimitación temporal de la estancia	71
2.2.2. Prueba de la situación de estancia	73
2.2.3. La estancia para búsqueda de empleo	74
2.3. Requisitos y procedimiento	75
2.4. Prórroga de estancia y su extinción	75
2.4.1. Prórroga del visado de estancia	75
2.4.2. Prórroga de la estancia a través de la concesión de una autorización de residencia	78
2.5. Supuestos excepcionales de estancia	79
3. La situación de residencia temporal en territorio español	79
3.1. Procedimiento para la expedición del visado de residencia	79
3.2. Concepto y supuestos de residencia temporal	82

3.3. La autorización de residencia temporal por reagrupamiento familiar	85
3.3.1. ¿Quiénes son los familiares reagrupables?	85
3.3.2. Solicitud del visado	89
3.3.3. Notificación de la resolución	90
3.3.4. Expedición del visado	91
3.3.5. Procedimiento para la reagrupación familiar	91
3.3.6. Supuestos especiales	93
3.3.7. Procedimiento para la reagrupación ejercida por los familiares que fueron reagrupados	96
3.3.8. Autorización de residencia para los familiares reagrupados	97
3.4. La autorización de residencia temporal por circunstancias excepcionales	98
4. La situación de residencia permanente	101
4.1. La política comunitaria en materia de integración de nacionales de terceros Estados	101
4.2. Situación de residencia permanente y su documentación	103
4.2.1. Requisitos de la residencia permanente	103
4.2.2. Procedimiento de reconocimiento de la situación de residencia permanente	106
4.2.3. Prueba de la situación de residencia permanente	107
4.3. Estatuto jurídico del residente de larga duración en España y en el espacio comunitario	107
5. Situación especial de los estudiantes e investigadores extranjeros en la normativa española y comunitaria de extranjería	110
5.1. La autorización para investigación y estudios	110
5.2. Documentación de la situación de estudiante y procedimiento	112
5.3. Movilidad de los estudiantes extranjeros por el espacio comunitario	114
5.4. Familiares de los estudiantes e investigadores	115
5.5. Adquisición de la nacionalidad española por estudiante extranjero	116
6. Situación especial de los menores extranjeros	116
6.1. Introducción	116
6.2. Menores extranjeros no acompañados	118
6.2.1. Tratamiento que dispensa la normativa de extranjería a los menores inmigrantes	118
6.2.2. Protocolo de actuación con los menores inmigrantes	120
6.3. Planes de acogimiento temporal de menores extranjeros	124
6.3.1. El acogimiento como vía para la llegada de menores extranjeros al territorio español	124
6.3.2. Autoridades que intervienen para la realización del acogimiento	126
6.3.2.1. Ambigüedad del artículo 93 del RLOExIS.....	126
6.3.2.2. El «polémico» reparto de competencias entre las autoridades del Ministerio del Interior y las competentes en materia de protección de menores	127
6.3.3. Estancia del niño extranjero en situación de acogimiento: problemas y paradojas	130
6.3.3.1. Temporalidad del acogimiento y situaciones de duración indefinida	130

6.3.3.2. Retorno del niño a su país de procedencia	131
6.4. Residencia del hijo de residente legal	133
6.5. Menores solicitantes de asilo y apátridas	135
7. Movilidad de los nacionales de terceros Estados por el espacio comunitario	137
8. La presencia regular en España justificada de conformidad con los derechos fundamentales de los extranjeros	138
9. Documentación de las situaciones	139
9.1. Obligación del extranjero de estar en posesión de la documentación	139
9.2. Acreditación de la situación de los extranjeros en España	141
9.3. Extranjeros indocumentados	143
9.4. Título de viaje para la salida de España	145
9.5. Registro de extranjeros	145
Capítulo 6. Mercado e inmigración económica: aproximación general a los aspectos laborales de la reforma	147
1. El punto de vista extrajurídico: breve caracterización socioeconómica del mercado de empleo «abierto» a los inmigrantes extranjeros	147
2. El punto de vista normativo: de la «concurrentia» –reducción a unidad– a la «consolidación» de los tres sistemas de acceso al empleo	152
Capítulo 7. El «régimen general» de acceso de los inmigrantes al mercado de trabajo español	157
1. El régimen común u ordinario de la autorización de residencia para trabajar	157
1.1. Planteamiento general	157
1.2. El régimen común u ordinario de acceso al empleo: residencia temporal con autorización de trabajo por cuenta ajena (arts. 49 y ss.)	160
1.2.1. Los requisitos para la obtención de la autorización inicial de residencia temporal y trabajo por cuenta ajena	160
1.2.1.1. La situación nacional de empleo: la objetivación de la gestión de los servicios públicos mediante el catálogo de puestos de difícil cobertura	161
1.2.1.2. Compromiso empresarial de garantizar la continuidad del contrato durante el período de vigencia de la autorización	166
1.2.1.3. Alta y «al corriente» de las cotizaciones sociales	169
1.2.1.4. Prohibición de competencia desleal: exigencia de condiciones de empleo y trabajo no inferiores a las de los residentes	169
1.2.1.5. Acreditación del título debidamente homologado o de la competencia profesional exigida	171
1.2.1.6. Certificado negativo de antecedentes penales en España y en sus países anteriores: los inmigrantes extranjeros han de ser «buenos y honrados»	171
1.2.1.7. La aversión a las regularizaciones individuales encubiertas: exclusión de los que se hallen regularmente en España	171
1.2.2. La gestión inicial de las autorizaciones: sujetos legitimados y fases de tramitación del procedimiento	174

1.2.2.1. Sujetos legitimados para instar la solicitud	175
1.2.2.2. Documentación necesaria a acompañar a la solicitud	175
1.2.2.3. Instrucción y tramitación del procedimiento: la resolución	176
1.2.2.4. Suspensión de la eficacia de la resolución favorable hasta la obtención del visado y comunicación a la oficina consular	178
1.2.2.5. Gestión del visado por el trabajador: sustanciación del trámite de visado y efectos	178
1.2.2.6. La tarjeta de identidad de extranjero: un trámite obligatorio pero confuso.....	181
1.2.2.7. La denegación de autorizaciones iniciales de residencia y trabajo	181
1.2.2.8. Recursos y justicia cautelar: el acceso provisional a la autorización para trabajar durante la sustanciación del recurso jurisdiccional	182
1.2.3. Contenido y eficacia de la autorización para residir y trabajar: condiciones suspensivas y resolutorias	184
1.2.4. La gestión de continuidad: requisitos, procedimiento y efectos de la renovación de las autorizaciones de trabajo por cuenta ajena	187
1.2.4.1. Delimitación de la situación de renovación y supuestos que dan derecho a ella	187
1.2.4.2. Procedimiento de renovación de autorizaciones	190
1.2.4.3. Efectos de la autorización	191
2. Los «Regímenes Especiales» o con «especialidades» de autorización de residencia y trabajo	192
2.1. Planteamiento introductor	192
2.2. La autorización para residir y trabajar por cuenta propia: requisitos, procedimiento, efectos y renovación	193
2.2.1. Planteamiento introductor: marco regulador	193
2.2.2. Requisitos para la concesión y no denegación: un régimen continuista ..	194
2.2.3. Procedimiento de solicitud y obtención de la autorización	195
2.2.4. Efectos de la autorización y renovación	196
2.3. El régimen especial del trabajo de los extranjeros en el marco de una prestación transnacional de servicios excluida del Derecho Comunitario	197
2.3.1. Marco regulador: entre el régimen general de «extranjería» y el «régimen comunitario»	197
2.3.2. El ámbito subjetivo: supuestos incluidos y excluidos	199
2.3.3. Requisitos para su concesión y causas de denegación	201
2.3.4. Procedimiento	203
2.3.5. Efectos del visado y de la autorización	205
2.4. Régimen especial de autorización de los trabajadores transfronterizos	206
2.4.1. Delimitación del supuesto: requisitos de concesión y causas de denegación	206
2.4.2. Procedimiento de tramitación: remisión y especialidades	207
2.4.3. Eficacia de la autorización, renovación y extinción	208
2.5. Otras situaciones «de extranjería» con «especialidades» en el régimen de acceso al trabajo: estudiantes y asilados	209
2.5.1. Planteamiento general	209

2.5.2. El trabajo de los extranjeros en situación de estancia por estudios o investigación	210
2.5.3. La autorización de trabajo a los extranjeros con documentación de solicitante de asilo	214
3. El Régimen Especial de los Trabajadores de Temporada: algo más que un procedimiento común con «especialidades»	217
3.1. Marco regulador: dudas normativas sobre su identidad procedimental	217
3.2. Ámbito o campo objetivo de aplicación: un gran «cajón de sastre»	219
3.3. Requisitos para la autorización: la tensión concesión/denegación	222
3.4. Procedimiento de tramitación de la autorización	225
3.5. Contenido y eficacia: la contribución institucional a la «precariedad» de estas situaciones de autorización para trabajar temporalmente	229
4. El derecho al trabajo de los titulares de una autorización de residencia permanente	233
5. La gestión dinámica de las autorizaciones para residir y trabajar: las vicisitudes modificativas y extintivas	233
5.1. Planteamiento general: vaivenes de las situaciones de los inmigrantes	233
5.2. La novación modificativa: los tránsitos entre situaciones hacia el trabajo	234
5.2.1. De la situación de residencia a la de residencia y trabajo por cuenta propia o ajena (art. 96)	237
5.2.2. De la situación de residencia por circunstancias excepcionales a la de trabajo, por cuenta propia o ajena (art. 98)	238
5.2.3. El tránsito de residencia por trabajo temporal a residencia por trabajo estable: ¿laguna o silencio elocuente?	239
5.3. Las vicisitudes extintivas: la pérdida de la autorización	240
5.3.1. Las causas de extinción: un cuadro general	240
5.3.2. Una causa especial: el control del alta en Seguridad Social	242
6. Las excepciones a la autorización para trabajar: supuestos y procedimiento	244
6.1. Supuestos que eximen de la autorización para trabajar: remisión al listado legal y fijación de condiciones para acreditar la situación	244
6.2. Procedimiento para reconocer la excepción	248
6.3. Efectos del reconocimiento de la excepción	248
 Capítulo 8. Acceso por el sistema especial de cupos: acuerdo de contingente y visados por búsqueda de empleo	 251
1. El contingente como sistema especial y potencialmente «preferente» de acceso al empleo: evolución y configuración actual	251
1.1. El contingente como instrumento de racionalización del acceso de los inmigrantes extranjeros: funciones y disfunciones en la regulación precedente	251
1.2. Caracterización en la vigente norma reglamentaria del Acuerdo Gubernativo de contingente: naturaleza jurídica y fines	255
2. Contenido del Acuerdo de Contingente	259
3. El proceso de elaboración: no se reduce pero se ordena la complejidad	260

4. Procedimiento de contratación de trabajadores extranjeros gestionados por el contingente	261
5. Los visados por búsqueda de empleo: una vía restringida pero esperanzadora ..	263
Capítulo 9. Formas «excepcionales» de acceso al empleo: las vías para la «normalización sociolaboral» de la «inmigración económica» irregular.....	265
1. Una excepción «masiva» pero extraordinaria: el proceso de normalización laboral de la disposición transitoria tercera del Real Decreto 2393/2004	265
1.1. Caracterización de esta técnica de normalización	265
1.2. Marco «normativo» regulador	269
1.3. Requisitos de acceso: un cúmulo de despropósitos	269
1.3.1. Que el trabajador figure empadronado en un municipio español, con al menos seis meses de anterioridad a la entrada en vigor del reglamento –límite el 7 de agosto de 2004–, y se encuentre en España en el momento de realizar la solicitud	269
1.3.2. Que el empleador haya firmado con el trabajador un contrato de trabajo ..	274
1.3.3. Que se cumplan los mismos requisitos que se exige con carácter general para obtener una autorización de residencia temporal y trabajo (art. 50 RLOExIS), como la carencia de antecedentes penales, salvo la situación nacional de empleo –la exención de que no se encuentren irregularmente carece de sentido, porque es el presupuesto del proceso–.	276
1.4. Sujetos legitimados y el procedimiento	277
1.5. Balance del proceso de normalización laboral	279
2. Una forma excepcional pero permanente: la normalización por «arraigo sociolaboral» individual	282
2.1. Caracterización técnico-jurídica	282
2.2. Requisitos o supuestos	283
2.2.1. Arraigo laboral	284
2.2.2. Arraigo «sociolaboral»	286
2.3. Sujetos legitimados y procedimiento	288
2.4. Valoración crítica	289
3. Una excepción potencialmente colectiva pero indeterminada: la autorización para supuestos de especial relevancia no regulados reglamentariamente	291
3.1. Los términos de la habilitación gubernativa	291
3.2. El nuevo régimen de autorización para trabajar de los deportistas profesionales y reclusos extranjeros	293
Capítulo 10. El gobierno del hecho inmigratorio: participación de los interlocutores sociales y la Comisión Laboral Tripartita de Inmigración	295
1. La gestión administrativa de los procesos inmigratorios: «oficina de extranjeros» y «centros de migraciones»	295
2. La gestión concertada sociolaboral: la Comisión Tripartita Laboral de Inmigración	297

Capítulo 11. El régimen sancionador: en especial la vigilancia laboral .	299
1. Régimen común de infracciones y sanciones en materia de extranjería: el influjo de la comunitarización	299
2. Infracciones y sanciones en el orden social y vigilancia laboral: la continuidad de una incierta dualidad de regulaciones	302
Capítulo 12. Formas de salida del territorio español: devolución, retorno y salidas obligatorias	305
1. Consideraciones generales	305
2. Génesis de una política comunitaria en materia de retorno o repatriación de personas que se encuentran en situación ilegal	308
3. Sistemática del RLOExIS	310
4. Retorno	311
4.1. Supuestos en los que procede esta medida (art. 60 LOExIS)	311
4.2. Diferencias con respecto a la devolución	312
4.3. Procedimiento	313
5. Devolución	315
5.1. Casos en los que se aplica esta medida	315
5.2. Diferencias con respecto a la expulsión	317
5.3. Procedimiento	318
6. Salidas obligatorias	318
Valoración final	323
Anexo	
TEXTO DE LA LEY ORGÁNICA 4/2000, de 11 de enero, tras su modificación por las Leyes Orgánicas 8/2000, de 22 de diciembre, 11/2003, de 29 de septiembre, y 14/2003, de 20 de noviembre	327
LEY ORGÁNICA 8/2000, de 22 de diciembre, de reforma de la Ley Orgánica 4/2000, de 11 de enero, sobre derechos y libertades de los extranjeros en España y su integración social	355
LEY ORGÁNICA 14/2003, de 20 de noviembre, de Reforma de la Ley Orgánica 4/2000, de 11 de enero, sobre derechos y libertades de los extranjeros en España y su integración social, modificada por la Ley Orgánica 8/2000, de 22 de diciembre; de la Ley 7/1985, de 2 de abril, reguladora de las Bases del Régimen Local; de la Ley 30/1992, de 26 de noviembre, de Régimen Jurídico de las Administraciones Públicas y del Procedimiento Administrativo Común, y de la Ley 3/1991, de 10 de enero, de Competencia Desleal	357