

monografías

ALTA CALIDAD EN
INVESTIGACIÓN
JURÍDICA



+ ebook
GRATIS

KARLOS ARTEMIO CASTILLA JUÁREZ

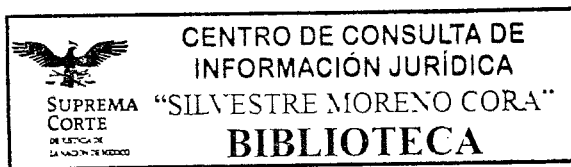
¿DETENCIÓN POR MOTIVOS MIGRATORIOS?
RESPUESTAS DESDE LOS DERECHOS HUMANOS
PARA ESPAÑA Y MÉXICO

[110594]

¿DETENCIÓN POR MOTIVOS MIGRATORIOS?

Respuestas desde los derechos
humanos para España y México

KARLOS ARTEMIO CASTILLA JUÁREZ



tirant lo blanch

Ciudad de México, 2018

Q520
C377d
ej.1

Copyright © 2018

Todos los derechos reservados. Ni la totalidad ni parte de este libro puede reproducirse o transmitirse por ningún procedimiento electrónico o mecánico, incluyendo fotocopia, grabación magnética, o cualquier almacenamiento de información y sistema de recuperación sin permiso escrito del autor y del editor.

En caso de erratas y actualizaciones, la Editorial Tirant lo Blanch México publicará la pertinente corrección en la página web www.tirant.com/mex/

© Karlos Artemio Castilla Juárez

- © EDITA: TIRANT LO BLANCH
DISTRIBUYE: TIRANT LO BLANCH MÉXICO
Río Tiber 66, Piso 4
Colonia Cuauhtémoc
Delegación Cuauhtémoc
CP 06500 Ciudad de México
Telf: (55) 65502317
infomex@tirant.com
www.tirant.com/mex/
www.tirant.es
ISBN: 978-84-9169-115-0
MAQUETA: Tink Factoría de Color

Si tiene alguna queja o sugerencia, envíenos un mail a: atencioncliente@tirant.com. En caso de no ser atendida su sugerencia, por favor, lea en www.tirant.net/index.php/empresa/politicas-de-empresa nuestro Procedimiento de quejas.

Responsabilidad Social Corporativa: <http://www.tirant.net/Docs/RSC/Tirant.pdf>

Este libro se terminó de imprimir en mayo de 2018 en Ultradigital Press, S.A. de C.V. Centeno 195, Col. Valle del Sur, 09819 México, Ciudad de México.

295457

Índice

Prólogo	11
Abreviaturas empleadas	15
Introducción	17

1. LA MIGRACIÓN HUMANA A TRAVÉS DE LAS FRONTERAS Y LA PRIVACIÓN DE LIBERTAD SIN CAUSAS PENALES COMO POLÍTICA QUE BUSCA CONTROLARLA

1.1. ¿Cómo acercarnos a los análisis de la migración desde el Derecho?	24
1.2. ¿Quién es una persona migrante extranjera? ¿Quién es una persona migrante <i>sine permissum</i> ?	30
1.3. La privación de libertad de personas-migrantes extranjeras <i>sine permissum</i> y sin causas penales. Una política de control de la migración en el mundo	37
1.3.1. La privación de libertad de personas migrantes <i>sine permissum</i> y sin causas penales en la legislación española	41
1.3.2. La privación de libertad de personas migrantes <i>sine permissum</i> y sin causas penales en la legislación mexicana	47

2. IGUALDAD, NO DISCRIMINACIÓN Y DERECHOS DE LAS PERSONAS MIGRANTES EXTRANJERAS

2.1. Los principios de igualdad y no discriminación ¿límite al monopolio de la regulación migratoria y de extranjería del Estado?	56
2.2. Discriminación racial, discriminación por origen nacional	67
2.3. Qué derechos humanos tienen reconocidos las personas migrantes extranjeras en igualdad de condiciones que las nacionales de México y España	74
2.4. ¿Cuándo se discrimina a las personas migrantes extranjeras?	83

3. LIBERTAD PERSONAL. SUS RESTRICCIONES Y PRIVACIONES ADMISIBLES

3.1. Derecho a la libertad personal	95
3.2. Libertad personal en el marco de la Constitución española	102
3.3. La libertad personal en el marco del Convenio Europeo de Derechos Humanos y sus protocolos	109

3.4. El derecho a la libertad personal en el marco de la Carta de Derechos Fundamentales de la Unión Europea	116
3.5. La libertad personal en el marco de la Constitución mexicana	119
3.6. La libertad personal en el marco de la Convención Americana sobre Derechos Humanos y sus protocolos.....	125
3.7. Dos tratados universales relevantes para la libertad personal de migrantes extranjeras	129
3.8. Internamiento español y alojamiento mexicano ¿restricción o privación de la libertad?	132
3.9. Privación de libertad personal y proporcionalidad	134
3.10. El método de sospechosa proporcionalidad. Una propuesta para el análisis de los derechos de las personas migrantes extranjeras.....	138

4. LA PRIVACIÓN DE LIBERTAD DE PERSONAS MIGRANTES EXTRANJERAS *SINE PERMISSUM* Y SIN CAUSAS PENALES EN ESPAÑA BAJO LOS PRINCIPIOS DE IGUALDAD, NO DISCRIMINACIÓN Y PROPORCIONALIDAD

4.1. Fundamento, naturaleza, supuestos y fines de la privación de libertad de personas migrantes extranjeras <i>sine permissum</i> y sin causas penales en España	143
4.2. El análisis de la privación de libertad de personas migrantes <i>sine permissum</i> y sin causas penales en tres jurisdicciones fundamentales para España	156
4.2.1. Tribunal Constitucional de España	157
4.2.1.1. El primer análisis en abstracto: la base de todo	157
4.2.1.2. Los primeros análisis de casos concretos: todo está dicho.....	161
4.2.1.3. Previo al internamiento independientemente del lugar de la detención: estrictas 72 horas.....	162
4.2.1.4. Segundo análisis abstracto: la intervención judicial se consolida.....	163
4.2.1.5. Una pregunta en abstracto sobre la proporcionalidad del plazo máximo de internamiento: la intervención judicial como respuesta	165
4.2.1.6. Más análisis de casos concretos: ¿mejor protección o la simple repetición de lo ya establecido en la Ley?	167
4.2.1.7. El más reciente análisis en abstracto: todo sigue igual.....	168
4.2.2. Tribunal Europeo de Derechos Humanos	170
4.2.2.1. Detención con fines de expulsión/deportación.....	171
4.2.2.2. Detención para prevenir entrada no autorizada en el país.....	180

4.2.3. Tribunal de Justicia de la Unión Europea.....	184
4.2.3.1. El cómputo de los plazos de internamiento bajo la Directiva 2008/115: la implícita validación del plazo máximo	184
4.2.3.2. La intervención judicial en la aplicación de la Directiva 2008/115: los supuestos de solicitud de prórroga de internamiento y de imposibilidad de expulsión	186
4.2.3.3. Lo incompatible con la Directiva 2008/115: nada vinculado con la proporcionalidad de su plazo máximo, ni menores a éste	190
4.2.3.4. Directiva 2013/33/EU: el camino de la validación del internamiento de personas solicitantes de protección internacional	193
4.3. Análisis de la privación de libertad personal de migrantes <i>sine permissum</i> y sin causas penales en España bajo el método de sospecho-sa proporcionalidad	196
4.3.1. Privación de libertad con fines de expulsión.....	197
4.3.1.1. Primer nivel de análisis: igualdad y no discriminación.....	204
4.3.1.2. Segundo nivel de análisis: proporcionalidad de la restricción al derecho	209
4.3.2. Privación de libertad por denegación de entrada en frontera	225
4.3.2.1. Primer nivel de análisis: igualdad y no discriminación.....	227
4.3.2.2. Segundo nivel de análisis: proporcionalidad de la restricción al derecho	228
4.3.3. Privación de libertad por devolución.....	236
4.3.3.1. Primer nivel de análisis: igualdad y no discriminación.....	238
4.3.3.2. Segundo nivel de análisis: proporcionalidad de la restricción al derecho	239

5. LA PRIVACIÓN DE LIBERTAD DE PERSONAS MIGRANTES EXTRANJERAS *SINE PERMISSUM* Y SIN CAUSAS PENALES EN MÉXICO BAJO LOS PRINCIPIOS DE IGUALDAD, NO DISCRIMINACIÓN Y PROPORCIONALIDAD

5.1. Los fines, naturaleza, supuestos y fundamento de la privación de libertad sin causas penales de personas migrantes extranjeras en México.....	253
5.2. El análisis de la privación de libertad de personas migrantes <i>sine permissum</i> y sin causas penales en dos jurisdicciones fundamentales para México.....	264

5.2.1.	Suprema Corte de Justicia de la Nación	264
5.2.2.	Corte Interamericana de Derechos Humanos.....	268
5.2.2.1.	Casos contenciosos	268
5.2.2.2.	Opiniones Consultivas	275
5.3.	La privación de libertad de personas migrantes denominada alojamiento bajo los estándares interamericanos como criterios de interpretación constitucional en México.....	281
5.3.1.	Legalidad de la privación de libertad	283
5.3.2.	Excepcionalidad de la medida que afecta la libertad personal	283
5.3.3.	Control judicial de la afectación a la libertad personal.....	286
5.3.4.	La regla de la excepcionalidad: niñez migrante	289
5.4.	Análisis de la privación de libertad de migrantes extranjeras <i>sine permissum</i> y sin causas penales en México bajo el método de sospechosa proporcionalidad.....	292
5.4.1.	Detención con fines de expulsión	293
5.4.2.	Privación de libertad con fines de deportación	295
5.4.2.1.	Primer nivel de análisis: igualdad y no discriminación.....	299
5.4.2.2.	Segundo nivel de análisis: proporcionalidad de la restricción al derecho	306
5.4.3.	Privación de libertad por regularización de estancia.....	312
5.4.3.1.	Primer nivel de análisis: igualdad y no discriminación.....	315
5.4.3.2.	Segundo nivel de análisis: proporcionalidad de la restricción al derecho	316
5.4.4.	Privación de libertad por retorno asistido	320
5.4.4.1.	Primer nivel de análisis: igualdad y no discriminación.....	322
5.4.4.2.	Segundo nivel de análisis: proporcionalidad de la restricción al derecho	322
Bibliografía		329