

# ÍNDICE

## Capítulo I

### LA UNIDAD DEL SISTEMA DE SEGURIDAD SOCIAL Y SU DESLINDE DE LA ASISTENCIA SOCIAL: EL NECESARIO ESTUDIO PREVIO DEL REPARTO COMPETENCIAL

INTRODUCCIÓN	31
1. LA SEGURIDAD SOCIAL: LA UNIDAD COMO RASGO DISTINTIVO DEL SISTEMA	34
1.1. Unidad del Sistema y modelo único de Seguridad Social	34
1.2. Las garantías del principio de unidad del Sistema	39
1.2.1. La legislación básica: ámbito formal y material	39
1.2.2. El régimen económico y las funciones ejecutivas: instrumentales vs. económicas	42
A. Ámbito financiero	43
B. Ámbito sancionador	45
2. ASISTENCIA SOCIAL vs. NIVEL ASISTENCIAL EN EL SISTEMA DE PROTECCIÓN SOCIAL	51
2.1. La asistencialidad como concepto más acorde con la situación actual	51
2.2. La configuración difusa de los rasgos identificadores de la Asistencia Social	57
2.2.1. Primera etapa: los destinatarios	57
2.2.2. Segunda etapa: las técnicas y la financiación	61
2.3. La Asistencia Social externa al Sistema de Seguridad Social y la justificación de la intervención del Estado	68
2.3.1. La competencia estatal como garantía del respeto a los principios de igualdad y solidaridad (art. 149.1.1 CE)	68
A. La Ley 39/2006, de 14 de diciembre, de Promoción de la Autonomía Personal y Atención a las personas en Situación de Dependencia.	70
B. La tarjeta de estacionamiento para personas con discapacidad	74
C. Programas de Acción Social: intervención estatal directa si no es factible la regionalización	76
2.3.2. La competencia estatal en las bases y coordinación de la planificación general de la actividad económica: las Rentas Básicas de Emancipación de los Jóvenes	78
2.3.3. Las medidas extraordinarias de protección contra el desempleo como fomento del empleo (art. 149.1.13 CE)	82

## Capítulo II

### EL MODELO DEL SISTEMA DE SEGURIDAD SOCIAL Y LOS RASGOS QUE LO IDENTIFICAN

INTRODUCCIÓN	89
1. LA EXISTENCIA DE UN MODELO DE SEGURIDAD SOCIAL	92
1.1. El modelo de Seguridad Social flexible	93
1.2. La arquitectura del modelo de Seguridad Social	97
2. LOS RASGOS DEL SISTEMA DE SEGURIDAD SOCIAL: SUS LÍNEAS ROJAS	98
2.1. Publicación Institucional	99
2.1.1. La obligatoriedad	104
2.1.2. La responsabilidad	105
2.1.3. La gestión	107
2.2. Universalidad Subjetiva	110
2.2.1. Los ciudadanos: de la nacionalidad a la residencia	113
2.2.2. El concepto de “todos” en el modelo mixto del Sistema	115
A. Nivel contributivo del Sistema de la Seguridad Social: incorporación de nuevos sujetos por diversas circunstancias	116
B. La incorporación al Sistema de un nivel no contributivo	118
2.3. Generalidad Objetiva	119
2.3.1. Diversidad en el nivel de protección	120
2.3.2. El concepto de necesidad: protección automática vs. prueba de recursos	121
A. La situación de necesidad como compensación frente a un daño: protección automática	121
B. La situación de necesidad como contingencia: protección que precisa de la prueba de recursos	122
2.3.3. Relación entre cotización y pensión	124
2.4. Suficiencia Prestacional	126
2.4.1. Las circunstancias sociales y económicas de cada momento	128
2.4.2. La vinculación con la dignidad de la persona	129

### Capítulo III

#### CAMPO DE APLICACIÓN Y ACTOS DE ENCUADRAMIENTO EN EL SISTEMA DE LA SEGURIDAD SOCIAL

INTRODUCCIÓN	133
1. CAMPO DE APLICACIÓN DEL SISTEMA DE SEGURIDAD SOCIAL EN EL NIVEL CONTRIBUTIVO	
1.1. El Régimen General	135
1.1.1. La integración de los mutualistas de las “Mutualidades Sustitutorias”	135
1.1.2. Trabajadores parientes del empleador que acrediten la relación laboral	139
1.1.3. Trabajadores y administradores de sociedades mercantiles capitalistas y sociedades laborales	141
1.2. Los Regímenes Especiales	144
1.2.1. El Régimen Especial de Funcionarios	148
A. Las Clases Pasivas: mejora y cuantía de las pensiones	149
B. La MUFACE y la incorporación de los funcionarios de la Organización Sindical AISS	151
1.2.2. Los religiosos de la Iglesia Católica y su inclusión en el Régimen Especial de Trabajadores Autónomos	153
A. Religiosos vs. seculares	153
B. Religiosos vs. sacerdotes	155
1.2.3. Los empleados de hogar y el Régimen Especial del Servicio Doméstico	159
A. La regla general sobre el parentesco del empleado con el empleador	159
B. La excepción: los familiares del sexo femenino de los sacerdotes célibes	160
1.2.4. El personal estatutario a tiempo completo y sus actividades complementarias incluidas en el Régimen Especial de Trabajadores Autónomos	161
2. ACTOS DE ENCUADRAMIENTO	164
2.1. La afiliación al Sistema	165
2.1.1. Exigencia colegial o asociativa para la afiliación al Régimen Especial de Trabajadores Autónomos	
2.1.2. Requisitos para la afiliación de los trabajadores agrícolas en el Régimen Especial de Trabajadores Autónomos	169
2.2. El alta en el Sistema	171
2.2.1. Alta ininterrumpida del personal sanitario de refuerzo	171
2.2.2. Alta a instancia del trabajador: legitimación activa	173
2.2.3. La situación asimilada al alta y la reducción de jornada por cuidado de hijos	174

### Capítulo IV

#### LA FINANCIACIÓN DEL SISTEMA DE PROTECCIÓN SOCIAL: ESPECIAL REFERENCIA AL NIVEL CONTRIBUTIVO DE LA SEGURIDAD SOCIAL

INTRODUCCIÓN	177
1. LA COTIZACIÓN: NATURALEZA JURÍDICA Y RELEVANCIA EN LA PROTECCIÓN	179
1.1. Naturaleza jurídica: la cuota como tributo	180
1.2. Relevancia de la cotización en la protección social	184
2. LA OBLIGACIÓN DE COTIZAR EN EL NIVEL CONTRIBUTIVO DE LA SEGURIDAD SOCIAL	186
2.1. Elementos de la obligación de cotizar: bases y tipos	186
2.1.1. Bases de cotización	187
A. Complemento de productividad de un liberado sindical jubilado	187
B. Topes máximos y mínimos	189
2.1.2. Tipos aplicables	192
A. La tarifa de primas de los AT y EP en función del territorio	192
B. Las horas extraordinarias y su gravamen como política de empleo	194
2.2. Supuestos y situaciones especiales	196
2.2.1. Trabajo a tiempo parcial	196
A. Bases de cotización (art. 12.4 [12.3] del ET y DA LGSS)	197
B. La integración de las lagunas	205
C. Cuantía de la pensión	207
2.2.2. Reducción de jornada por guarda legal	213
2.2.3. Pluriactividad y pluriempleo	216
2.2.4. Ejercicio del derecho de huelga	219
2.2.5. Excedencia de trabajadoras por matrimonio	222

### Capítulo V

#### LA RECAUDACIÓN DE LAS CUOTAS EN EL SISTEMA DE SEGURIDAD SOCIAL

INTRODUCCIÓN	225
1. LA RESPONSABILIDAD SOLIDARIA POR SUCESIÓN DE EMPRESAS	227
1.1. Subrogación en todos los derechos del deudor principal	227
1.2. No hay indefensión si la notificación no se efectúa por falta de comunicación de la variación de datos	
2. LA CONCURRENCIA DE ACREEDORES: LA POSICIÓN DE LA SEGURIDAD SOCIAL	230

3.	LA SATISFACCIÓN EXTEMPORÁNEA DE LA CUOTA	232
3.1.	La supuesta “compra de pensiones” en el RETA	233
3.2.	EL ingreso en el RETA por integración de los trabajadores por cuenta propia de la agricultura	237
3.3.	El recargo de mora por ingreso fuera de plazo	239
4.	LA RECAUDACIÓN EN VÍA EJECUTIVA: LAS TERCERÍAS	241
5.	EL EMBARGO DE BIENES: LOS LÍMITES SOBRE LA PRESTACIÓN Y LA INMUNIDAD DE LOS ESTADOS DEUDORES	244
5.1.	De la prohibición del embargo de las prestaciones de la Seguridad Social a la sujeción a los límites de embargo	244
5.2.	El embargo de los bienes de un Estado extranjero y su inmunidad	248

## Capítulo VI

### PRESTACIONES PARENTALES Y PROTECCIÓN DE LA INCAPACIDAD PARA EL TRABAJO

	INTRODUCCIÓN	251
1.	LA PRESTACIÓN POR NACIMIENTO Y CUIDADO DE MENOR: LA SUPERADA MATERNIDAD Y PATERNIDAD	253
1.1.	Aproximación al marco normativo previo al Real Decreto-ley 6/2019	253
1.2.	La prestación de maternidad	257
1.2.1.	El superado diferente tratamiento temporal entre la maternidad biológica y la adoptiva	257
1.2.2.	El complemento de pensión por aportación demográfica a la Seguridad Social	258
1.2.3.	La cesión del disfrute del permiso de maternidad al padre cuando la madre no es trabajadora por cuenta ajena	261
1.3.	La prestación de paternidad	264
2.	LA PROTECCIÓN DE LA INCAPACIDAD PARA EL TRABAJO	267
2.1.	La prestación de incapacidad temporal	268
2.1.1.	Denegación de prórroga de la baja y derecho a la salud	268
2.1.2.	Incorporación al trabajo tras la declaración de aptitud: el dies a quo	269
2.2.	La prestación de incapacidad permanente	272
2.2.1.	El hecho causante y la declaración de incapacidad	272
A.	La ubicación temporal del hecho causante	272
B.	La declaración de incapacidad: alteración de la salud y circunstancias profesionales	274
B.1.	Los informes médicos y el derecho a la salud e intimidad	274
B.2.	La relevancia de la prueba pericial en la relación de causalidad	277
2.2.2.	Los grados de incapacidad: declaración y revisión	278
A.	La relevancia de la cuestión profesional	278
B.	La revisión del grado de incapacidad: supuestos	282
B.1.	Por agravación o mejoría del estado invalidante	282
B.2.	La edad límite para revisar el grado de invalidez	284
B.3.	Acceso a la revisión: régimen jurídico diferenciado para los pensionistas que trabajan y los que no trabajan	287
2.2.3.	La cuantía de la pensión	289
A.	Revisión de la base reguladora: cómputo de los periodos de invalidez provisional	289
B.	Incremento de la pensión en consideración a las dificultades para la recolocación (la edad) en el Régimen General	291
2.2.4.	Los Regímenes Especiales	294
A.	El Régimen Especial de Trabajadores Autónomos: la edad y la carencia	294
A.1.	La exigencia de una determinada edad para causar la pensión	294
A.2.	La diferente carencia en caso de enfermedad común o de accidente no laboral	298
B.	El régimen Especial del Servicio Doméstico: la carencia en las contingencias profesionales	301
C.	El Régimen Especial Agrario	304
C.1.	La base reguladora	304
C.2.	El incremento de la pensión en consideración de las dificultades para la recolocación (la edad)	306
2.2.5.	El nivel no contributivo: la manutención en un centro penitenciario computa como renta	308
2.2.6.	La exención de las prestaciones por incapacidad en el IRPF	310

## Capítulo VII

### VIUDEDAD, ORFANDAD Y PRESTACIONES A FAVOR DE FAMILIARES

	INTRODUCCIÓN	315
1.	LA PENSIÓN DE VIUDEDAD	318
1.1.	Aspectos generales de la acción protectora	319
1.1.1.	Situación protegida: de la indemnización por daño a la situación de necesidad	319
1.1.2.	El hecho causante: fallecimiento antes de la entrada en vigor de la CE	321
1.2.	Los requisitos ya superados de acceso a la prestación: edad, nacionalidad y género	323
1.2.1.	El requisito de la edad de las viudas en los diferentes Regímenes de la Seguridad Social	323

1.2.2.	El requisito de la nacionalidad en la Ley de Clases Pasivas del Estado	326
1.2.3.	El género: diferenciación entre viudos y viudas	327
A.	En el Régimen General de la Seguridad Social	327
B.	En las Mutualidades y Regímenes Especiales	330
1.3.	La pensión de viudedad del cónyuge superviviente: constitución del vínculo	334
1.4.	La pensión de viudedad en supuestos de separación, divorcio o nulidad matrimonial	342
1.4.1.	Reparto de pensiones entre los cónyuges supervivientes: prorrata temporis	342
1.4.2.	Pensión compensatoria como condicionante para beneficiarse de la pensión	346
1.5.	La pensión de viudedad en las parejas de hecho	347
1.5.1.	Concepto de pareja de hecho y constitucionalidad del tratamiento diferenciado respecto de las uniones matrimoniales	348
A.	Concepto de pareja de hecho	348
B.	Diferente régimen jurídico de las uniones de hecho	349
1.5.2.	Extensión de derechos a quienes no pudieron contraer matrimonio (DA. 10ª segunda de la L. 30/81)	
1.5.3.	Falta de reconocimiento de los derechos de las parejas del mismo sexo que no pudieron contraer matrimonio hasta la Ley 13/2005, que modifica el Código Civil	357
1.5.4.	Reconocimiento de la pensión a las parejas de hecho (Ley 40/2007)	363
A.	Los requisitos de los beneficiarios de la pensión de viudedad	364
A.1.	La inexistencia de vínculo anterior	364
A.2.	Inscripción registral de las parejas de hecho	366
A.3.	Acreditación de las parejas de hecho de conformidad con el derecho civil propio	368
A.4.	Hecho causante anterior a la entrada en vigor: Ley 40/2007 y Ley 51/2007	369
B.	Las leyes de uniones de hecho y la inconstitucionalidad de algunas de sus disposiciones	372
1.6.	Compatibilidad de la pensión de viudedad	377
1.6.1.	Con la convivencia more uxorio en los supuestos de separación, divorcio o nulidad matrimonial	377
1.6.2.	Con otras pensiones del Sistema de Seguridad Social	381
1.7.	Pensiones motivadas por las especiales circunstancias de la muerte del causante	383
2.	LA PENSIÓN DE ORFANDAD	386
2.1.	Filiación adoptiva: modalidades y requisito de supervivencia del adoptante	386
2.1.1.	Modalidades de adopción: simple vs. plena	386
2.1.2.	Supervivencia del adoptante: 2 años, al menos, a la fecha de la adopción	388
2.2.	Vínculo no matrimonial de los progenitores del huérfano	389
2.3.	La diferencia de requisitos en función del género: igualación "por debajo"	392
2.4.	Extinción de la pensión de orfandad motivada por contraer matrimonio	395
3.	PRESTACIONES A FAVOR DE FAMILIARES	396
3.1.	El género: derecho a la pensión de las hijas o hermanas del causante	396
3.2.	Las incompatibilidades	398

## Capítulo VIII

### JUBILACIÓN Y DESEMPLEO

INTRODUCCIÓN	401
1. JUBILACIÓN	404
1.1. Los requisitos de acceso a la prestación	404
1.1.1. Los requisitos ya superados: el género y la "buena conducta"	405
A. El género en la pensión de jubilación	405
B. La "buena conducta" como presupuesto para causar pensión de jubilación	408
1.1.2. La edad: voluntariedad vs. obligatoriedad de jubilarse una vez alcanzada	411
A. Trabajadores a los que se les aplica el Estatuto de los Trabajadores	411
B. Empleados públicos	418
B.1. La edad de jubilación como límite a la prestación de servicios	418
B.2. La edad de jubilación como límite para el acceso al empleo público	422
1.2. La cuantía de la pensión de jubilación: su base reguladora	426
1.2.1. Trabajadores afectados por un Expediente de Regulación de Empleo	426
1.2.2. El problema de la no constancia de las cotizaciones: la ficta confessio	428
1.3. La revalorización de las pensiones: procedencia y límites	430
1.4. La compatibilidad de la pensión de jubilación con otras pensiones y con el empleo	434
1.4.1. La compatibilidad con otras pensiones	434
A. El pluripensionismo como excepción	434
B. Los límites en la cuantía en caso de concurrencia de pensiones	435
1.4.2. Pensión y empleo: el envejecimiento activo	437
1.5. Regímenes y supuestos especiales	441
1.5.1. El régimen especial de los funcionarios: la jubilación por incapacidad	441
1.5.2. Supuestos especiales: funcionarios civiles y militares republicanos (Leyes de Amnistía)	444
A. Real Decreto-ley 10/1976, de 30 de julio, sobre amnistía	444
B. Ley 37/1984, de 22 de octubre, de reconocimiento de derechos de los militares republicanos	445

<b>2. DESEMPLEO</b>	<b>447</b>
2.1. La interrelación entre las políticas pasivas y las políticas activas: la condición de demandante de empleo	448
2.1.1. La inscripción como demandante de empleo fuera de plazo	448
2.1.2. El mantenimiento de la condición de demandante de empleo en situación de baja por maternidad	
2.2. La protección por desempleo en el nivel contributivo	453
2.2.1. De los sindicalistas que no se encuentran en situación de excedencia	453
2.2.2. Reducciones de jornada por motivos empresariales de carácter económico (temporal o definitiva)	
2.2.3. El cómputo de los días en situación de huelga	458
2.3. La protección por desempleo en el nivel asistencial	461
2.3.1. La carencia de rentas	461
A. Exclusión de la parte proporcional de las pagas extraordinarias	461
B. La pérdida del requisito de carencia de rentas	463
B.1. Extinción del subsidio	463
B.2. Suspensión del subsidio	466
2.3.2. El subsidio para mayores de 52/55 años	468
A. Carencia de recursos: rentas del solicitante vs. de la unidad familiar	468
B. Causar pensión de jubilación en el régimen que contemple la protección por desempleo (trabajadores autónomos y empleados de hogar)	470
C. Agotar la prestación contributiva por desempleo	473
D. Exclusión de los trabajadores fijos discontinuos	474
E. Incumplimiento de la carencia específica, para causar pensión de jubilación, al trabajar en un país extranjero	476
2.3.3. El subsidio por responsabilidades familiares: trabajadores fijos discontinuos	478
2.3.4. El subsidio para emigrantes retornados y liberados de prisión	479
A. Requisitos temporales de acceso al subsidio	479
B. El cómputo del plazo de la autorización de regreso a España (Convenio Hispano Alemán de Desempleo)	
C. Los liberados de prisión por delitos de terrorismo	482
2.3.5. Subsidio de trabajadores eventuales del Régimen Especial Agrario y su limitación geográfica	483

**Bibliografía 487**

**ANEXO**

Relación de sentencias más significativas	497
---	-----