

Instituto Nacional de la Seguridad Social

SUBDIRECCIÓN GENERAL DE ORDENACIÓN Y ASISTENCIA JURÍDICA

Criterio de gestión: 26/2017

Fecha: 23 de noviembre de 2017

Materia: Jubilación. Compatibilidad de la realización de una actividad por cuenta propia con la percepción del 100% de la cuantía de la pensión de jubilación

ASUNTO

Compatibilidad de la realización de una actividad por cuenta propia con la percepción del 100% de la cuantía de la pensión de jubilación, al amparo de lo previsto en el párrafo segundo del artículo 214.2 del texto refundido de la Ley General de la Seguridad Social, aprobado por Real Decreto Legislativo 8/2015, de 30 de octubre (TRLGSS).

CRITERIO DE GESTIÓN

Con fecha 26 de octubre de 2017 entró en vigor la disposición final quinta de la Ley 6/2017, de 24 de octubre, de Reformas Urgentes del Trabajo Autónomo, que modifica el apartado 2 del artículo 214 del TRLGSS, estableciendo la compatibilidad de la percepción del 100% de la cuantía de la pensión de jubilación con la realización de una actividad por cuenta propia siempre que, además de concurrir los requisitos exigidos de acuerdo con el apartado 1, se acredite tener contratado, al menos, a un trabajador por cuenta ajena.

De acuerdo con las competencias atribuidas por el artículo 6.o) del Real Decreto 703/2017, de 7 de julio, por el que se desarrolla la estructura orgánica básica del Ministerio de Empleo y Seguridad Social y se modifica el Real Decreto 424/2016, de 11 de noviembre, por el que se establece la estructura orgánica básica de los departamentos ministeriales, la Dirección General de Ordenación de la Seguridad Social ha dictado con fecha 21 de noviembre el criterio interpretativo del mencionado artículo, a cuyas pautas ha de ajustarse la gestión de este Instituto.

A tal efecto, el mencionado criterio se adjunta como documento anexo, así como su ampliación de fecha 27 de noviembre de 2017.

Criterios DGOSS:

Anexo 1

Con fecha 26 de octubre de 2017 entró en vigor la disposición final quinta de la Ley 6/2017, de 24 de octubre, de Reformas Urgentes del Trabajo Autónomo, que modifica el apartado 2 del artículo 214 del TRLGSS estableciendo la compatibilidad de la percepción del 100 por ciento de la pensión de jubilación con la realización de una actividad por cuenta propia siempre que, además de concurrir los requisitos previstos en el apartado 1, se acredite tener contratado, al menos, un trabajador por cuenta ajena. A fin de evitar posibles soluciones interpretativas divergentes, se establecen los siguientes criterios para su aplicación.

1. Trabajadores autónomos beneficiarios

Se introduce como requisito para el acceso a esta nueva modalidad de jubilación activa que el trabajador autónomo acredite tener contratado, al menos, a un trabajador por cuenta ajena.

Una interpretación literal de la norma nos lleva a concluir que este requisito solo puede ser acreditado por el pensionista de jubilación que, actuando como persona física, haya quedado incluido en el campo de aplicación del Régimen Especial de Trabajadores por Cuenta Propia o Autónomos (RETA) en virtud del apartado 1 del artículo 305 del TRLGSS. Solo en estos supuestos el trabajador por cuenta ajena es contratado por el trabajador autónomo titular de la pensión de jubilación.

Por tanto, esta medida no será de aplicación a los pensionistas de jubilación incluidos en el RETA de conformidad con lo previsto en el artículo 305.2 b), c), d), e) y l) del TRLGSS, ya que en estos supuestos la inclusión en este régimen especial viene determinada por su condición de consejero, administrador, socio o comunero de una entidad con personalidad jurídica propia distinta a la del trabajador autónomo, entidad que en virtud de su personalidad jurídica propia actúa como empresario ante la Tesorería General de la Seguridad Social.

Respecto de los familiares colaboradores del trabajador autónomo a que se refiere el artículo 12.1 del TRLGSS, deberán tener la condición de trabajadores por cuenta ajena para que aquel pueda acceder a esta nueva modalidad de jubilación activa plena, siempre que cumpla el resto de requisitos. En ningún caso, podrá beneficiarse de esta modalidad de jubilación al familiar colaborador incluido en el campo de aplicación del RETA, ya que es el trabajador autónomo titular quien actúa como empleador de los trabajadores por cuenta ajena a su servicio.

2. Requisitos del contrato de trabajo por cuenta ajena que da acceso a esta modalidad de jubilación activa

El contrato de trabajo por cuenta ajena cuya acreditación se exige, podrá ser celebrado a jornada completa o parcial, dado que el precepto legal no establece

limitación alguna al respecto.

La contratación del trabajador por cuenta ajena podrá efectuarse en cualquiera de las actividades realizadas por el trabajador autónomo, en el supuesto de que éste realice simultáneamente dos o más actividades que den lugar a su inclusión en este Régimen Especial, dado que su alta en el mismo es única (artículo 46.3 del RD 84/1996, de 26 de enero).

De igual manera, se entenderá cumplido este requisito si el trabajador autónomo acredita la formalización, como empleador, de un contrato de trabajo que dé lugar a la inclusión del trabajador por cuenta ajena en el Sistema Especial de Empleados del Hogar.

3. Reglas para el reconocimiento de la nueva modalidad de jubilación contemplada en el artículo 214.2 TRLGSS

a) Pensionistas de jubilación que en fecha 26 de octubre de 2017 estuvieran compatibilizando el percibo del 50 por ciento del importe de la pensión y la realización de una actividad por cuenta propia, al amparo de la redacción del artículo 214.2 TRLGSS anterior a dicha fecha:

En estos casos, si se acredita la contratación de un trabajador por cuenta ajena, aunque la entrada en vigor del contrato hubiera tenido lugar antes del 26 de octubre de 2017, podrá incrementarse hasta el 100 por ciento el importe de la pensión compatible con la actividad por cuenta propia, previa solicitud del interesado. Los efectos de dicho incremento se producirán desde la fecha en que concurrieran todos los requisitos exigidos para esa compatibilidad del 100 por ciento, con una retroactividad máxima de tres meses anteriores a la fecha de la solicitud (artículo 53.1 del TRLGSS), y nunca antes de 26 de octubre de 2017.

Lo anterior determinará que, quienes de acuerdo con el artículo 214 TRLGSS, tengan derecho durante el mes de octubre de 2017 a compatibilizar la pensión de jubilación con el trabajo por cuenta propia, y acrediten tener un trabajador por cuenta ajena, podrán hacerlo hasta el 50 por ciento de su cuantía desde el día 1 al 25 y hasta el 100 por ciento a partir del día 26, todos ellos del citado mes.

b) En todos los demás supuestos, la compatibilidad de la pensión de jubilación con la realización de una actividad por cuenta propia al amparo del artículo 214.2 TRLGSS, podrá ser solicitada por quien ya tuviera la condición de pensionista de jubilación o por quien, sin tener la condición de pensionista, quisiera acceder a la misma compatibilizando el percibo de la pensión con la realización del trabajo por cuenta propia.

En estos supuestos, de concurrir los requisitos exigidos en el apartado 1 del artículo 214, procederá reconocer la compatibilidad en el 50 por ciento o en el 100 por ciento (si se acredita la contratación de al menos un trabajador por cuenta ajena), con los efectos económicos que en cada caso correspondan conforme a las reglas

generales, que no han sido modificadas.

c) La compatibilidad del 100 por ciento de la cuantía de la pensión de jubilación con la actividad por cuenta propia, sólo procederá durante el periodo en el que concurran simultáneamente los requisitos exigidos en el párrafo segundo del artículo 214.2 del TRLGSS, es decir, el alta del pensionista en el RETA y la vigencia del contrato por cuenta ajena. En el caso de que ambos requisitos no se mantengan durante todo el mes, se abonará el 100 por ciento de la cuantía de la pensión de jubilación durante el periodo en que concurran ambos, y el 50 por ciento de dicha cuantía cuando solo concurra el trabajo por cuenta propia del pensionista.

Madrid, 21 de noviembre de 2017

Anexo 2

En dicho criterio, se hacía exclusivamente referencia a los trabajadores por cuenta propia incluidos en el Régimen Especial de Trabajadores por Cuenta Propia o Autónomos de la Seguridad Social (RETA), pero no se contemplaba la extensión del mismo a los trabajadores por cuenta propia del Régimen Especial del Mar (REM).

Por ello, y puesto que las modificaciones operadas por la disposición final quinta de la Ley 6/2017, de 24 de octubre, de Reformas Urgentes del Trabajo Autónomo en el artículo 214.2 de la Ley General de la Seguridad Social, se refieren a trabajadores por cuenta propia sin expresa mención a su régimen de encuadramiento, se procede a extender los efectos de lo dispuesto en el criterio de 21 de noviembre a los trabajadores por cuenta propia incluidos en el campo de aplicación del Régimen Especial del Mar, siempre y cuando cumplan con los requisitos legalmente establecidos.

Madrid, 27 de noviembre de 2017

Esta información ha sido elaborada teniendo en cuenta la legislación vigente en la fecha que figura en el encabezamiento y se presta en virtud del derecho previsto en el artículo 53, letra f), de la Ley 39/2015, de 1 de octubre, del Procedimiento Administrativo Común de las Administraciones Públicas, advirtiendo que dicha información no produce más efectos que los puramente ilustrativos y de orientación.