

La promoción y mejora del autoempleo en el
marco de la conciliación de los intereses
familiares y profesionales

Precisión terminológica

- AUTOEMPLEO (Ley 20/2007; Estatuto Trabajo Autónomo)

Modalidad de actividad productiva, parcialmente diferenciada de la subordinada, de moda en tiempos de crisis.

- CONCILIACIÓN (Ley 39/1999; conciliación vida familiar y laboral)

Técnica de flexibilización de la práctica laboral, especialmente en el campo de los autónomos por la influencia de dos derechos constitucionales:

- Artículo 14 CE: igualdad y no discriminación.
- Artículo 39 CE: protección integral de la familia.

- MUJER (Ley Orgánica 3/2007; igualdad efectiva de mujeres y hombres)

Afecta positivamente al artículo 14 CE (colectivo con dificultades para su incorporación a la actividad productiva) pero negativamente al artículo 39 CE (desestabilización de los núcleos familiares). Acaso el punto de equilibrio esté en las técnicas de conciliación.

Propuestas para el análisis

- 1ª. Políticas activas para el fomento del autoempleo “ex novo”.
- 2ª. Políticas pasivas para la protección, a través del sistema de Seguridad Social, de los que ya son trabajadores autónomos.

1ª. Políticas activas para el fomento del autoempleo “ex novo”

- Interrogante clave: ¿tiene sentido actualmente promover el trabajo autónomo?
- Tesis inicial: históricamente ha soportado ciertas lacras (falta de regulación legal, fraude fiscal, escasa protección social, etc.).
- Réplica: no son argumentos suficientes para olvidar los parabienes de esta figura (productividad, sugerencia en tiempos de crisis, etc.).
- Consecuencia: el trabajo autónomo demanda una mayor y mejor institucionalización legal, tanto por derecho propio como por compensación de la tradicional discriminación respecto al trabajo asalariado.
- Realidad práctica: Resolución SPE (Castilla y León) 25 de abril de 2008 (BOCYL 30 de abril) para oferta de subvenciones económicas a favor de la mujer para el fomento del autoempleo mediante conciliación familiar y laboral.

Resolución 25 de abril de 2008 (régimen jurídico)

- Objeto: fomentar “ex novo” actividades productivas de la mujer, ya en el marco del clásico autoempleo o en el cada vez más incisivo de la economía social.
- Beneficiarios:
 - Mujer: consideración sociológica de los artículos 14 y 39 CE.
 - Dependencia: hijos menores, cónyuge, ascendientes mayores de 65 años o jubilados/discapacitados en grado mínimo del 33%.
 - Inscripción como desempleada en el SPE.
 - No haber desarrollado actividad autónoma en el plazo de los 6 meses anteriores al alta en el régimen correspondiente.
- Cuantía: 2.200 Euros; sin mayores explicaciones de la regla de proporcionalidad entre la cuantía que se establece y el resultado que se persigue.

Otras medidas

- Resolución SPE de 25 abril 2008 (BOCYL de 30 abril) sobre subvención del autoempleo en nuevos yacimientos de empleo y especialmente el de la mujer en sectores en los que tradicionalmente ha estado menos representada.

Es “prima-hermana” de la anterior, con una peculiaridad interesante: en la de conciliación, prima un único elemento subjetivo (mujer) para dos actividades; ésta arbitra dos posibles beneficiarios (hombre o mujer) para una sola actividad (autoempleo).

- Orden de la Consejería de Economía y Empleo 639/2008 (BOCYL de 30 abril) para subvencionar, en general, el autoempleo en Castilla y León.

Los elementos subjetivo y objetivo son los clásicos, esto es, hombre o mujer para activar “ex novo” una actividad autónoma; por ello, destacar como principal peculiaridad la cuantía de 7.000 Euros (mujeres desempleadas) ó 10.000 Euros si, además, son discapacitadas.

Otras medidas (continuación)

- Acuerdo de la Consejería de Administración Autonómica de 8 mayo (BOCYL de 14 mayo) sobre medidas ante la desaceleración económica.

Postula medidas de inversión pública, de agilización de ayudas financieras y de impulso de la iniciativa privada; pues bien, en el segundo bloque se contemplan iniciativas de tutoría hacia el autoempleo.

- Capitalización de la prestación por desempleo (artículo 228.3 LGSS + Real Decreto 1044/1985, de 19 junio).

Opción también para la mujer de optar al pago único de la prestación por desempleo que legalmente le corresponde si acredita, como una de las vías posibles, la puesta en marcha de una actividad autónoma.

2ª. Políticas pasivas para la protección (SS) de los que ya son autónomos

Introducción

cualquier actividad productiva debe ser analizada desde un doble y complementario punto de vista:

- Derecho objetivo, para canalizar la actividad en cuestión.
- Derecho de la Seguridad Social, a modo de complementaria tutela ante riesgos profesionales (prioritariamente).

Si bien ello es fácil de verificar en el trabajo por cuenta ajena (legislación laboral ordinaria + RGSS), no ocurre lo mismo en el caso de los autónomos debido a la ausencia del presupuesto de la “dependencia” (excepción parcial: trabajadores autónomos económicamente dependientes; artículos 11 y siguientes del Estatuto). Por ello, el examen de la conciliación en el ámbito de los autónomos, debe centrarse en el campo de la Seguridad Social, concretamente en aquellas prestaciones que tengan algún vínculo con temas de conciliación.

Asistencia sanitaria

La asistencia sanitaria goza de los parabienes de la “universalidad subjetiva” (titular de la actividad + familiares) siempre que se cumplan tres requisitos: convivencia, dependencia y límite de ingresos económicos.

Para los autónomos, sin embargo y en base a la jurisprudencia del TS, parece exigirse un 4º requisito: colaboración habitual, personal y directa en la actividad correspondiente, siempre que se trate de un mayor de edad.

Problemas:

- ¿Los menores de edad, faltos de capacidad laboral y por tanto de colaboración, quedan exceptuados de la asistencia sanitaria?
- ¿Qué ocurre con un hijo mayor de edad estudiante “a tiempo completo”?

La lógica “universalizadora” manda a favor de su tutela; no obstante, las leyes no son esclarecedoras.

Maternidad

- Regla general: igualdad de tratamiento respecto al asalariado (disposición adicional undécima bis LGSS).
- Peculiaridades:
 - Negativamente, exige estar al día en el pago de las cuotas por cotización y una declaración de actividad (equivale a cierre temporal o sustitución del titular en caso de IT o riesgo durante el embarazo).
 - Positivamente, permite una prórroga de 90 días tras la baja en el RETA, salvo que la misma sea voluntaria y previa al hecho causante. Además, desde la Ley Orgánica 3/2007 se permite el disfrute a tiempo parcial.
- Conclusión: mejora las opciones del disfrute, pero dificulta el derecho de acceso a la misma, perjudicando con ello la conciliación.

Riesgo durante el embarazo

Con fundamento en la Ley Orgánica 3/2007 de “igualdad”, esta prestación tiene sentido sólo en el ámbito de los riesgos profesionales; ¿queda por tanto excluída de su posible beneficio por los autónomos?

- Hasta hace poco tiempo sí, pues en el trabajo autónomo no cabía hablar de riesgos profesionales (ausencia presupuesto dependencia).
- Desde el “Acuerdo para la mejora y desarrollo del sistema de protección social” (2001), ya se aprecia el vínculo.

Además, en la regulación del Real Decreto 1251/2001 (maternidad y riesgo durante el embarazo) se diferencia en capítulos separados a las trabajadoras por cuenta ajena (capítulo III, sección 1ª) y las autónomas (capítulo III, sección 2ª); no obstante, el régimen jurídico es muy similar con las diferencias ya vistas para la maternidad (cuotas actualizadas + declaración de actividad).

Paternidad

Incorporada “ex novo” con la Ley Orgánica 3/2007 de “igualdad”, se advierte en la disposición adicional undécima bis LGSS un tratamiento extensivo a favor de los autónomos, siempre y cuando estén al corriente de sus cuotas. Así las cosas, novedad total y positiva en materia de conciliación para autónomos.

Riesgo durante la lactancia

Viene a ser igual y por tanto complementaria de la prestación por riesgo durante el embarazo con la diferencia del momento de disfrute, pues una es previa y la otra posterior al parto. En consecuencia, como se apoya en criterios profesionales y sobre todo porque se reconoce en la disposición adicional octava, apartado 4, de la LGSS, es de aplicación a los autónomos. Lectura positiva, por tanto.

Muerte y supervivencia

Conceptualmente, es el clásico conjunto de prestaciones que más cuadra con la conciliación, pues no coinciden en la misma persona los sujetos causante y beneficiario.

Pensando en RETA, hay peculiaridades que flexibilizan la condición de sujeto causante:

- El paro involuntario + la inscripción como demandante de empleo con voluntad de volver a trabajar por cuenta ajena, es situación de asimilación al alta.
- No hay necesidad de estar al corriente en el pago de las cuotas (la jurisprudencia arbitra un plazo improrrogable de 30 días desde un hipotético requerimiento para completarlo).

Se puede concluir, por tanto, que el régimen jurídico de estas prestaciones en el RETA es casi más favorable que en el RGSS.