

**Nota jurídica sobre l'Ordre TIN 1362/2011 del Ministeri de Treball que estableix el règim d'incompatibilitat de la percepció de la pensió de jubilació del sistema de la SS amb l'activitat desenvolupada per compte propi pels professionals col·legiats (BOE 26.5.2011)**

L'Ordre, que entrarà en vigor el proper 1 de juliol, té un únic article en el que declara la incompatibilitat entre el cobrament de la pensió de jubilació del règim general de la seguretat social (treballadors assalariats) i l'exercici professional per compte propi, ja sigui amb cobertura del Règim d'Autònoms (RETA) de la Seguretat Social o amb cobertura d'una mutualitat professional (p. ex. arquitectes, però també metges, advocats, aparelladors, enginyers i químics)

La disposició addicional única de la norma exonera de la incompatibilitat a aquells professionals que a data 30 de juny ja estiguessin cobrant pensió de jubilació i treballant alhora per compte propi.

L'Ordre pretén fonamentar-se en la interpretació que fa de l'art. 33 de la Llei 50/1998 de 30 de desembre, que va modificar la disposició addicional cinquena de la Llei 30/95 d'assegurances privades<sup>1</sup> i que estableix que qui exerceixi una activitat per compte propi de col·legiació obligatòria s'entendran inclosos en el camp d'aplicació del RETA, havent de sol·licitar l'alta a aquest règim, llevat que optin per incorporar-s'hi a la mutualitat professional corresponent. A aquest respecte faig notar tres coses:

- 1.- l'article esmentat s'ha d'interpretar en el context legal en que s'hi insereix: una llei que regula les assegurances privades, mentre que el RETA i el Règim General de la SS són públics.
- 2.- l'article esmentat, a més, continua admetent que sigui el propi professional col·legiat qui decideixi si s'hi adscriu al RETA o no, i exonera expressament d'aquesta inclusió als que optin per donar-se d'alta a la mútua professional.
- 3.- han transcorregut dotze anys des de que es va aprovar la modificació normativa en la qual s'empara l'Ordre Ministerial. Si la interpretació estava tan clara, ¿per què no haver-la fet al seu dia via Resolució de la Direcció General de la Seguretat Social en lloc de fer-la mitjançant un instrument normatiu de rang reglamentari?

A parer de qui subscriu, l'Ordre Ministerial està excedint-se en l'aplicació i interpretació de la Llei d'Assegurances Privades. Com que les Ordres són normes reglamentàries, i els reglaments mai poden contradir una llei ni regular més enllà d'on aquesta regula, entenc que es pot defensar la nul·litat de ple dret de l'Ordre ministerial, nul·litat que ha de ser invocada en un recurs contenciós administratiu davant de l'Audiència Nacional.

El COAC prepara, a través del Consell Superior, una proposta de recurs contra l'Ordre, que serà sotmesa al Ple del proper 17 de juny.

Barcelona, a 31 de maig de 2011.



Maria Elena Ramos Calzada  
Cap de l'àrea de Secretaria i Serveis Jurídics  
Col.legi d'Arquitectes de Catalunya

---

<sup>i</sup> 1. *Quienes ejerzan una actividad por cuenta propia, en las condiciones establecidas por el Decreto 2530/1970, de 20 de agosto, que requiera la incorporación a un Colegio Profesional cuyo colectivo no hubiera sido integrado en el Régimen Especial de la Seguridad Social de los Trabajadores por Cuenta Propia o Autónomos, se entenderán incluidos en el campo de aplicación del mismo, debiendo solicitar, en su caso, la afiliación y, en todo caso, el alta en dicho Régimen en los términos reglamentariamente establecidos.*

*Si el inicio de la actividad por el profesional colegiado se hubiera producido entre el 10 de noviembre de 1995 y el 31 de diciembre de 1998, el alta en el citado Régimen Especial, de no haber sido exigible con anterioridad a esta última fecha, deberá solicitarse durante el primer trimestre de 1999 y surtirá efectos desde el día primero del mes en que se hubiere formulado la correspondiente solicitud. De no formularse ésta en el mencionado plazo, los efectos de las altas retrasadas serán los reglamentariamente establecidos, fijándose como fecha de inicio de la actividad el 1 de enero de 1999.*

*No obstante lo establecido en los párrafos anteriores, quedan exentos de la obligación de alta en el Régimen Especial de los Trabajadores por Cuenta Propia o Autónomos los colegiados que opten o hubieren optado por incorporarse a la Mutualidad de Previsión Social que pudiera tener establecida el correspondiente Colegio Profesional, siempre que la citada Mutualidad sea alguna de las constituidas con anterioridad al 10 de noviembre de 1995 al amparo del apartado 2 del artículo 1 del Reglamento de Entidades de Previsión Social, aprobado por el Real Decreto 2615/1985, de 4 de diciembre. Si el interesado, teniendo derecho, no optara por incorporarse a la Mutualidad correspondiente, no podrá ejercitar dicha opción con posterioridad.*

*2. Quedarán exentos de la obligación de alta prevista en el primer párrafo del apartado anterior los profesionales colegiados que hubieran iniciado su actividad con anterioridad al 10 de noviembre de 1995, cuyos Colegios Profesionales no tuvieran establecida en tal fecha una Mutualidad de las amparadas en el apartado 2 del artículo 1 del citado Reglamento de Entidades de Previsión Social, y que no hubieran sido incluidos antes de la citada fecha en el Régimen Especial de los Trabajadores por Cuenta Propia o Autónomos. No obstante, los interesados podrán voluntariamente optar, por una sola vez y durante 1999, por solicitar el alta en el mencionado Régimen Especial, la cual tendrá efectos desde el día primero del mes en que se formule la solicitud.*

*Los profesionales colegiados que hubieran iniciado su actividad con anterioridad al 10 de noviembre de 1995 y estuvieran integrados en tal fecha en una Mutualidad de las mencionadas en el apartado anterior, deberán solicitar el alta en dicho Régimen Especial en caso de que decidan no permanecer incorporados en la misma en el momento en que se lleve a término la adaptación prevenida en el apartado 3 de la disposición transitoria quinta de [esta Ley](#). Si la citada adaptación hubiese tenido lugar antes del 1 de enero de 1999, mantendrá su validez la opción ejercitada por el interesado al amparo de lo establecido en la mencionada disposición transitoria.*

*3. En cualquiera de los supuestos contemplados en los apartados anteriores, la inclusión en el Régimen Especial de la Seguridad Social de los Trabajadores por Cuenta Propia o Autónomos se llevará a cabo sin necesidad de mediar solicitud previa de los órganos superiores de representación de los respectivos Colegios Profesionales.*