

## Sumario

	<u>Página</u>
ABREVIATURAS .....	15
PRÓLOGO .....	17
INTRODUCCIÓN: LAS NOCIONES DE IGUALDAD MATERIAL Y FORMAL EN NUESTRO MODELO DE SEGURIDAD SOCIAL .....	21

### CAPÍTULO I

#### EL DERECHO DE LA SEGURIDAD SOCIAL EN NUESTRA CONSTITUCIÓN

I. El contexto constitucional de la Seguridad Social: Estado Social y derechos sociales .....	27
1. La noción del Estado Social en el constitucionalismo contemporáneo .....	27
2. La formulación del Estado Social en la Constitución Española .....	29
3. La Seguridad Social como expresión de la política social universalista dentro del Estado Social .....	31
4. La Seguridad Social como Derecho Social prestacional .....	35
5. El derecho de la Seguridad Social como principio rector .....	38
II. El Derecho de la Seguridad Social del artículo 41 CE .....	41
1. Las claves del artículo 41 CE en el proceso constituyente .....	41
A) La elección no explícita del modelo mixto de Seguridad Social por el constituyente .....	44
2. El modelo constitucional de Seguridad Social .....	48
A) Las principales interpretaciones de la doctrina sobre el modelo de protección y el ámbito objetivo del artículo 41 CE .....	48
B) Los principales elementos del mandato del artículo 41 CE .....	53
a) La publicación institucional .....	54
a') La Seguridad Social como función estatal: su carácter obligatorio y heterónomo .....	54

	<i>Página</i>
b') La Seguridad Social es una garantía institucional .....	56
c') El carácter imperativo de la Seguridad Social como criterio que caracteriza a la Seguridad Social frente a otros mecanismos de protección social .....	58
b) La generalidad del objeto de protección .....	61
a') Se atiende a una situación de necesidad .....	61
b') La noción de suficiencia .....	66
c) Universalidad subjetiva .....	69
C) El reconocimiento del nivel contributivo de la Seguridad Social .....	72

## CAPÍTULO II

### EL PRINCIPIO DE IGUALDAD EN LA TEORÍA CONSTITUCIONAL

I. El principio de igualdad en la ley y su extensión hacia ámbitos sociales .....	75
II. El principio de igualdad en la ley como regla de control normativo .....	79
1. El criterio de razonabilidad de Leibholz .....	79
2. La Cláusula de Igualdad en la doctrina del Tribunal Europeo de Derechos Humanos .....	83
3. La introducción del criterio de proporcionalidad en «la nueva fórmula» del Tribunal Constitucional Alemán .....	85
III. El principio de igualdad en la ley del art. 14 CE .....	89
1. Su naturaleza jurídica: principio estructurador y derecho subjetivo .	91
2. La cláusula general de igualdad .....	93
IV. El control del juicio de igualdad en la ley por el Tribunal Constitucional	95
1. Los supuestos de aplicación más rigurosa de la cláusula general de igualdad .....	100
V. La autonomía del principio de no discriminación frente a la cláusula general de igualdad .....	102
1. La autonomía del principio de no discriminación frente a la cláusula general de igualdad en la jurisprudencia del Tribunal Constitucional .....	108
VI. El principio de igualdad material en relación con el principio de igualdad del art. 14 CE .....	113
VII. La carga de la prueba y el principio general de igualdad .....	117

## CAPÍTULO III

## LA IGUALDAD ANTE LA LEY EN EL ÁMBITO DE LA SEGURIDAD SOCIAL

## SECCIÓN 1ª

## PRINCIPIO DE IGUALDAD Y ELEMENTOS DE DIVERSIDAD DEL SISTEMA: BRAZO CONTRIBUTIVO Y NO CONTRIBUTIVO, RÉGIMEN GENERAL Y RÉGIMENES ESPECIALES, RIESGOS COMUNES Y PROFESIONALES

I. La justificación de los diferentes criterios de acceso al nivel contributivo y no contributivo .....	121
II. El principio de contributividad y la igualdad de trato en la acción protectora .....	125
1. La inexistencia de causalidad recíproca entre cuota y prestación .....	125
2. El reforzamiento de la contributividad por el legislador tras los pactos de Toledo. La validez de la contributividad como fundamento de la pretensión de igualdad .....	130
III. La actividad profesional como factor determinante de inclusión en un régimen concreto .....	134
A) Antecedentes: la tendencia hacia la homogeneización con el régimen general .....	134
B) Las diferencias de trato protector entre regímenes según se trate de trabajo por cuenta ajena o trabajo por cuenta propia .....	137
a) La asimilación de la protección del Régimen Especial de Servicio Doméstico al colectivo de trabajadores por cuenta propia .....	146
C) Las diferencias de trato en la acción protectora entre los diversos regímenes y la jurisprudencia del Tribunal Constitucional .....	147
D) Un problema específico de encuadramiento: la pluriactividad .....	158
IV. El origen del riesgo como factor determinante de la intensidad protectora .....	163
1) Riesgos profesionales y las diferencias de trato en la acción protectora .....	164
2) La razonabilidad de las diferencias de trato .....	170

## SECCIÓN 2ª

## PRINCIPIO DE IGUALDAD Y BRAZO CONTRIBUTIVO DE LA SEGURIDAD SOCIAL

I. Factores determinantes de la inclusión en el brazo contributivo .....	175
1. La actividad profesional .....	175

	<i>Página</i>
A) Los criterios de profesionalidad empleados en la LGSS .....	175
a) Personas incluidas que no ejercen actividad profesional ..	179
b) Personas excluidas que realizan actividad profesional .....	180
a') Profesionales autónomos de actividad colegiada .....	180
b') Consejeros societarios .....	183
c') Personas excluidas en atención a su modalidad contractual .....	186
c) Otros criterios de exclusión .....	188
a') Trabajos marginales .....	188
b') Servicios amistosos, benévolos o de buena vecindad ..	190
2. Factores personales que condicionan el acceso al nivel contributivo ..	190
A) La relevancia de la nacionalidad .....	192
a) El principio de igualdad por razón de nacionalidad en la Constitución .....	192
b) El criterio de nacionalidad como condición de acceso al nivel contributivo .....	198
c) El principio de igualdad por razón de nacionalidad en Derecho Comunitario .....	203
a') La positivación del principio en el Derecho Comunitario .....	203
b') Alcance personal y material del principio de igualdad .....	205
c') El contenido del principio: discriminación directa e indirecta .....	212
d) La desigualdad de trato por razón de nacionalidad en las normas de Seguridad Social y la jurisprudencia del Tribunal Constitucional .....	217
B) La relevancia de la edad .....	220
a) El principio de igualdad y la edad en el acceso a la acción protectora .....	222
C) La relevancia del parentesco en el acceso al nivel contributivo ...	224
a) La familia como objeto de protección por las normas de Seguridad Social .....	225
b) La problemática de la igualdad en relación al factor del parentesco en el acceso al nivel contributivo .....	228
c) La razonabilidad del factor de parentesco y la jurisprudencia constitucional .....	230
II. Factores que conforman el hecho causante de las prestaciones en el brazo contributivo .....	232
1. La relevancia de la edad en el acceso a las prestaciones .....	233
A) La edad de jubilación .....	237

	<i>Página</i>
B) El problema de la igualdad y el criterio de la edad en la jubilación .....	245
C) La jubilación forzosa en la jurisprudencia constitucional .....	247
D) La edad como presupuesto de acceso a otras prestaciones y la jurisprudencia constitucional .....	249
2. El factor del parentesco como condición de acceso a las pensiones ....	252
A) La filiación como factor de acceso a la prestación de orfandad ..	258
B) El vínculo matrimonial como factor de acceso a las prestaciones .....	262
C) Pensión de viudedad y uniones de hecho en la jurisprudencia constitucional .....	267
3. La relevancia del sexo en el acceso a prestaciones contributivas .....	273
A) La situación de la mujer en el nivel contributivo de Seguridad Social .....	273
B) La normativa comunitaria de igualdad entre hombre y mujer en materia de Seguridad Social .....	275
a) El ámbito personal y material de la Directiva 79/7 .....	276
a') La importancia de las excepciones en su aplicación .	281
b) El alcance del principio de igualdad recogido en la Directiva 79/7 en la jurisprudencia del TJCE .....	283
c) La doctrina del TJCE sobre discriminación indirecta en materia de Seguridad Social .....	284
C) La discriminación indirecta de la mujer en las normas de Seguridad Social española .....	292
a) La protección de los trabajadores a tiempo parcial: algunos puntos críticos .....	295
b) La exigencia de responsabilidades familiares en los subsidios asistenciales de desempleo .....	302
c) La regulación del Régimen Especial Agrario y del Régimen Especial del Servicio Doméstico .....	305
D) La discriminación por razón de sexo en las normas de Seguridad Social y la jurisprudencia constitucional .....	308
a) La visión equiparadora del varón .....	308
b) La visión compensadora de la mujer .....	312
E) Las medidas de acción positiva en la Seguridad Social contributiva .....	318
a) La función compensadora por desigualdades laborales ...	320
b) El papel de la Seguridad Social en el apoyo al reparto de las tareas productivas y reproductivas .....	321
c) La facilitación de la inserción laboral y el papel de la Seguridad Social .....	325

**CAPÍTULO IV**

**ALGUNOS PROBLEMAS PENDIENTES**

I. La necesaria adecuación al principio de igualdad de las diferencias protectoras por razón de factores personales .....	327
II. El equilibrio financiero como valor «tiránico» frente al juicio de igualdad .....	331
III. La prohibición de discriminación por razón de sexo y la acción positiva en las normas de Seguridad Social .....	335
ANEXO: SELECCIÓN DE SENTENCIAS DEL TRIBUNAL CONSTITUCIONAL .....	339
ÍNDICE CRONOLÓGICO DE DISPOSICIONES CITADAS .....	353
BIBLIOGRAFÍA .....	369