

STSJ de Madrid de 21 de juny de 2021, recurs 224/2021

No és possible accedir a la jubilació activa en cas de jubilació anticipada (accés al text de la sentència)

Un treballador va sol·licitar la **pensió de jubilació anticipada que li va ser reconeguda** amb un percentatge de la base reguladora del 91,25 %. La pensió va ser **suspena en iniciar una activitat laboral per compte propi, i quan complí el treballador els 65 anys va sol·licitar passar a la situació de jubilació activa. L'INSS li ho va denegar.**

El TSJ avala la posició de l'INSS, fonamentant-se en el següent:

- L'art. 214 LGSS estableix la **possibilitat de ser beneficiari de la pensió de jubilació ordinària i continuar treballant**, a temps complet o parcial, **però aquest dret només correspon als que accedeixen des del cessament en la seva activitat professional a aquesta jubilació**, sense que la compatibilitat s'apliqui a els jubilats anticipats. És a dir, el dret de compatibilitat només es preveu per a les jubilacions ordinàries sense que s'hagi estès a les jubilacions anticipades i quan hi concorren la resta dels requisits fixats en aquest precepte, cosa que implica que ni tan sols totes les persones que per edat ordinària cessen en la seva activitat professional poden accedir a la jubilació activa.
- Així, **la persona jubilada anticipadament està sota el règim ordinari d'incompatibilitat a què se sotmet a la pensió de jubilació en general** –art. 165.1 LGSS-, de manera que el cobrament de la pensió és incompatible amb el treball del pensionista i, en conseqüència, el treball provoca la suspensió de la pensió pel temps que duri aquell, tenint l'ocupador l'obligació de donar d'alta el treballador i efectuar les cotitzacions que corresponguin. Aquestes cotitzacions tenen l'efecte de disminuir el coeficient reductor aplicat a la pensió de jubilació anticipada.
- Aquesta mateixa solució s'aplica quan el jubilat anticipadament té suspena la prestació perquè està treballant, com a conseqüència del règim d'incompatibilitat esmentat. És a dir, el fet que el treballador, des de la condició de jubilat anticipat amb pensió suspena, hagi estat treballant fins al moment en què sol·licita la jubilació activa no el fa creditor d'aquesta, que només es reserva per als que inicien la seva condició de jubilats en assolir l'edat ordinària de jubilació. **La condició de jubilat anticipat no desapareix pel sol fet de tenir suspena la pensió de jubilació anticipada** que voluntàriament va sol·licitar, amb els beneficis o avantatges que aquest avançament li pugui haver comportat.
- **Això no implica que s'estigui tractant desigualment uns i altres jubilats** ja que, en la relació jubilació anticipada/jubilació ordinària, **el règim al qual se sotmet una i altra no és comparable**, ja que es parteix de situacions totalment dispars. Així, la jubilació anticipada implica un abandonament prematur del mercat de treball mentre que a la jubilació ordinària es manté aquesta voluntat de treballar fins a assolir l'edat ordinària prevista. **Mantenir-se actiu més enllà d'aquell moment comporta una cotització especial de solidaritat**, que no repercuteix en les prestacions del sistema, cosa que no està prevista quan s'és jubilat anticipat, encara que s'estigui amb la prestació suspena per existir la incompatibilitat del treball i la pensió de jubilació. **A més, el jubilat anticipadament s'acull a uns beneficis que no tenen els que segueixen treballant fins a assolir l'edat ordinària de**

jubilació i les cotitzacions que realitza poden alterar l'import de la pensió en tenir incidència en el percentatge o els coeficients reductors que li van ser aplicats o meritar el percentatge addicional per prolongació de la vida activa laboral més enllà de l'edat ordinària de jubilació. És més, difícilment és invocable una vulneració del principi d'igualtat quan no només no poden accedir a la jubilació activa els jubilats anticipadament, sinó tampoc els que accedeixen a la jubilació a l'edat ordinària però no arriben al 100 % de la base reguladora.