

# La empresa social y su organización jurídica

*M.<sup>a</sup> del Mar Andreu Martí (dir. y coord.)*

*Prólogo de José Miguel Embid Irujo*

8

M.<sup>a</sup> DEL MAR ANDREU MARTÍ  
(Dir. y Coord.)



# LA EMPRESA SOCIAL Y SU ORGANIZACIÓN JURÍDICA

Autores:

Rosalía Alfonso Sánchez  
María del Mar Andreu Martí  
Francisco Javier Burillo Sánchez  
Javier Carrascosa González  
Faustino Cavas Martínez  
Irene Escuín Ibáñez  
Mercedes Farias Batlle  
Francisca Ferrando García  
Luis Miguel García Lozano  
Belén García Romero  
María Isabel Grimaldos García  
Rafael Jordá García  
María del Carmen López Anierte  
Linda Navarro Matamoros  
María M. Pardo López  
Raquel Sánchez Hernández  
Alejandra Selma Penalva  
Ángel Velerdas Peralta

Marcial Pons

MADRID | BARCELONA | BUENOS AIRES | SÃO PAULO

2014

# ÍNDICE

	Pág.
PRÓLOGO, por <i>José Miguel Embid Irujo</i> .....	19
ABREVIATURAS.....	23

## PRIMERA PARTE

### ACTIVIDAD DE SERVICIO PÚBLICO Y EMPRESA SOCIAL

<b>CAPÍTULO I. CRISIS, ESTADO SOCIAL Y SOCIEDAD</b> , por <i>Marta M. Pardo López</i> .....	29
I. A VUELTAS CON LA CRISIS DEL ESTADO SOCIAL: CRISIS ECONÓMICA VERSUS CRISIS CONCEPTUAL.....	29
1. El origen del Estado social.....	30
2. Diferencia entre Estado social y Estado del Bienestar.....	32
3. La irrenunciable superioridad conceptual del Estado social ...	33
4. Una nueva alternativa para el Estado Social: el Estado social «relacional» .....	34
II. LA REDEFINICIÓN DE LA RELACIÓN ENTRE SOCIEDAD Y ESTADO .....	37
1. El traslado de funciones del Estado a la Sociedad: el Estado garante.....	38
2. Cooperación entre Estado y Sociedad.....	39
III. BIBLIOGRAFÍA.....	40

	Pág.
<b>CAPÍTULO II. PRESTACIÓN PÚBLICO-PRIVADA DE ACTIVIDADES DE SERVICIO PÚBLICO</b> , por <i>Rosalía Alfonso Sánchez y Luis Miguel García Lozano</i> .....	43
I. LA ACTIVIDAD DE SERVICIO PÚBLICO .....	43
1. Generalidades.....	43
2. La compleja noción comunitaria de servicio público.....	46
3. Los servicios sociales de interés general en «versión española» .....	51
II. PRESTACIÓN DE LA ACTIVIDAD DE SERVICIO PÚBLICO .....	52
III. ENTIDADES PÚBLICO-PRIVADAS PRESTADORAS DE SERVICIOS PÚBLICOS. VISIÓN DE LA UNIÓN EUROPEA .....	58
IV. LAS EMPRESAS SOCIALES EN EL MARCO DE LOS SERVICIOS PÚBLICOS .....	62
V. CONSIDERACIONES CONCLUSIVAS .....	64
VI. BIBLIOGRAFÍA.....	64
DOCUMENTACIÓN CITADA.....	66
<b>CAPÍTULO III. LA EMPRESA SOCIAL</b> , por <i>Francisco Javier Burillo Sánchez y Linda Navarro Matamoros</i> .....	69
I. CONSIDERACIONES INTRODUCTORIAS RESPECTO A LAS EMPRESAS SOCIALES .....	69
II. APROXIMACIÓN AL CONCEPTO DE EMPRESA SOCIAL.....	73
1. Consideraciones previas .....	73
2. Posibles conceptos de empresa social.....	74
3. Apuntes de Derecho comparado .....	75
III. LA CREACIÓN DE VALOR SOCIAL POR LAS EMPRESAS SOCIALES.....	77
1. Antecedentes: la necesidad de un nuevo aporte social .....	77
2. El «fin social» de las empresas sociales .....	78
2.1. Aproximación al concepto y dimensión internacional ...	78
2.2. Caracterización.....	80
2.3. Fin social <i>versus</i> responsabilidad social empresarial .....	81
IV. LAS FORMAS JURÍDICAS DE LA EMPRESA SOCIAL.....	83
1. Diversidad de figuras jurídicas aplicables .....	83
2. Propuestas de la Comisión Europea y experiencia internacional .....	84
3. Discusión sobre la conveniencia de una identidad legal y regulación propia .....	86
V. CONCLUSIONES .....	88
VI. BIBLIOGRAFÍA .....	89

	Pág.
<b>CAPÍTULO IV. FINANCIACIÓN DE LA EMPRESA SOCIAL, por Mercedes Farias Batlle</b> .....	91
I. INTRODUCCIÓN.....	91
II. MICROCRÉDITOS Y BANCA SOCIAL .....	93
1. Banca social y cooperativas de crédito.....	93
2. Microcréditos y microfinanzas.....	94
3. Código de conducta para la provisión de microcréditos en la Unión Europea, versión 2.0.....	95
3.1. Relaciones con clientes e inversores .....	96
3.2. Gobernanza .....	96
3.3. Gestión del riesgo.....	97
3.4. Normas comunes de notificación financiera y de resultados sociales.....	97
3.5. Sistemas informáticos de gestión.....	97
III. CAPÍTULO I DEL PROYECTO DE LEY DE FOMENTO DE LA FINANCIACIÓN EMPRESARIAL: PRÉSTAMOS A LAS PYMES. ....	98
IV. CROWDFUNDING O FINANCIACIÓN MASIVA .....	99
1. Sistemas de <i>crowdfunding</i> o financiación masiva.....	99
2. Régimen jurídico de la modalidad de <i>crowdfunding</i> como instrumento de inversión previsto en el Título V del Proyecto de Ley de Financiación empresarial .....	101
2.1. Régimen jurídico de las plataformas de financiación participativa.....	101
2.2. Autorización y registro.....	102
2.3. Normas de conducta .....	102
2.4. Sobre los promotores y los proyectos .....	103
2.5. Protección del inversor .....	103
V. BUSINESS ANGELS Y REDES DE INVERSORES PRIVADOS... ..	104
VI. FONDOS DE EMPRENDIMIENTO SOCIAL EUROPEOS (FESE): REGLAMENTO (UE) NÚM. 346/2013, DEL PARLAMENTO EUROPEO Y DEL CONSEJO, DE 17 DE ABRIL.....	105
1. Objeto, ámbito de aplicación y definiciones.....	107
1.1. Empresas en cartera admisible .....	107
1.2. Fondo de emprendimiento social europeo admisible.....	109
1.3. Inversión admisible .....	110
2. Condiciones relativas al uso de la designación FESE: «Estatuto» de las entidades de gestión de los FESE .....	110
2.1. Deberes de diligencia y lealtad .....	111
2.2. Deberes de información.....	112
2.3. Deber de capitalización adecuada.....	112
3. Perfil del inversor.....	113
4. Supervisión y cooperación administrativa.....	113
5. Actos delegados de la Comisión Europea.....	114
VII. BIBLIOGRAFÍA .....	114
WEBGRAFÍA .....	115

	Pág.
<b>CAPÍTULO V. INTERNACIONALIZACIÓN DE LA EMPRESA SOCIAL</b> , por <i>Javier Carrascosa González</i> .....	117
I. EMPRESAS SOCIALES Y ACTIVIDAD INTERNACIONAL.....	117
II. EMPRESAS SOCIALES Y GLOBALIZACIÓN.....	122
III. LAS EMPRESAS SOCIALES EN EL DERECHO DE LA UE .....	123
1. Aspectos generales .....	123
2. La libertad de establecimiento y las empresas sociales de dimensión europea.....	124
3. Las empresas sociales como entidades titulares del derecho a la libertad de establecimiento en la UE .....	131
4. La regulación jurídica de las sociedades en la UE y en los Estados miembros .....	140
5. Determinación de la Ley aplicable a las sociedades de capital/empresas sociales en los Estados miembros.....	143
6. Las normas de conflicto societarias de los Estados miembros como obstáculos jurídicos a la libertad de establecimiento de las empresas sociales en la UE.....	147
6.1. El obstáculo: las normas de conflicto de los Estados miembros en materia societaria.....	147
6.2. La labor del TJUE y la trilogía societaria «Centros - Überseering - Inspire Art». La libre circulación intraeuropea de las empresas sociales .....	150
6.3. El reconocimiento mutuo ( <i>Anerkennungsprinzip</i> ) de empresas sociales en la UE.....	157
IV. REFLEXIÓN FINAL.....	160
V. BIBLIOGRAFÍA.....	161

SEGUNDA PARTE

FORMAS JURÍDICAS DE LA EMPRESA SOCIAL

<b>CAPÍTULO VI. LOS CENTROS ESPECIALES DE EMPLEO</b> , por <i>Faustino Cavas Martínez y Maribel Grimaldos García</i> .....	169
I. INTRODUCCIÓN.....	169
II. CONCEPTO Y NOTAS CARACTERÍSTICAS .....	173
III. CONSTITUCIÓN Y FORMA JURÍDICA.....	178
IV. CALIFICACIÓN E INSCRIPCIÓN.....	179
V. UNIDADES DE APOYO A LA ACTIVIDAD PROFESIONAL.....	181
1. Concepto.....	181
2. Funciones .....	182
3. Subvenciones.....	182
4. Financiación.....	184
4.1. Fuentes de financiación .....	184
4.2. Seguimiento y control.....	186

ÍNDICE

	Pág.
VI. LA RELACIÓN LABORAL ESPECIAL DE PERSONAS CON DISCAPACIDAD EN CENTROS ESPECIALES DE EMPLEO.....	187
1. Delimitación y normativa aplicable.....	187
2. Ámbito subjetivo.....	189
2.1. El trabajador.....	189
2.2. El empresario.....	189
3. Acceso al empleo.....	190
4. Forma y objeto del contrato.....	190
5. Modalidades de contratación.....	191
6. Incentivos a la contratación.....	193
7. Contenido del contrato.....	193
7.1. Período de prueba.....	193
7.2. Organización del trabajo.....	194
7.3. Derechos y deberes de los trabajadores.....	195
7.4. Condiciones de trabajo.....	196
7.5. Vicisitudes y extinción del contrato de trabajo.....	197
VII. BIBLIOGRAFÍA.....	199
<b>CAPÍTULO VII. LAS COOPERATIVAS DE INICIATIVA SOCIAL,</b> <i>por Irene Escuin Ibáñez y M.º del Carmen López Aníorte</i> .....	203
I. CONCEPTO.....	203
II. CARACTERÍSTICAS ESENCIALES.....	206
1. Conjunto de actividades que conforman su objeto social.....	206
2. Ausencia de ánimo de lucro.....	208
III. CONSECUENCIAS DERIVADAS DE LA CALIFICACIÓN DE COOPERATIVA DE INICIATIVA SOCIAL.....	210
1. Momento constitutivo: estatutos y procedimiento.....	210
2. Funcionamiento interno.....	210
IV. LAS COOPERATIVAS DE INICIATIVA SOCIAL COMO INSTRUMENTOS DE INTEGRACIÓN LABORAL DE SUS SOCIOS.....	212
1. Planteamiento.....	212
2. El empleo en las Cooperativas de Trabajo de Iniciativa Social.....	213
V. NATURALEZA JURÍDICA DE LA RELACIÓN EXISTENTE ENTRE LAS CTIS Y SUS SOCIOS TRABAJADORES.....	214
VI. LA IMPREGNACIÓN JURÍDICO-LABORAL DEL RÉGIMEN NORMATIVO APLICABLE A LOS SOCIOS TRABAJADORES DE LAS CTIS.....	215
VII. LOS SOCIOS TRABAJADORES DE LAS CTIS Y LA SEGURIDAD SOCIAL.....	220
1. Evolución normativa.....	220
2. Regulación actual.....	220
3. Significado del «régimen de opción».....	222

	Pág.
VIII. ESTATUTO PROFESIONAL Y RÉGIMEN DE SEGURIDAD SOCIAL APLICABLE A LOS SOCIOS DE TRABAJO DE LAS RES-TANTES COOPERATIVAS DE INICIATIVA SOCIAL .....	223
IX. BIBLIOGRAFÍA .....	224
 <b>CAPÍTULO VIII. LAS EMPRESAS DE INSERCIÓN</b> , por <i>M.<sup>a</sup> del Mar Andreu Martí y Alejandra Selma Penalva</i> .....	 227
I. INTRODUCCIÓN.....	227
1. Marco normativo estatal.....	227
2. La política comunitaria y los programas generales de inclu-sión social .....	230
3. La heterogénea normativa autonómica .....	233
II. CONCEPTO Y CARACTERIZACIÓN .....	236
1. Forma jurídica determinada .....	236
2. Objeto social determinado y exclusivo .....	238
III. REQUISITOS PARA LA CALIFICACIÓN ADMINISTRATIVA .....	239
IV. EL PROCESO DE CALIFICACIÓN ADMINISTRATIVA AUTO-NÓMICA.....	244
V. LA ACTIVIDAD LABORAL COMO FORMA DE INTEGRACIÓN SOCIAL .....	246
VI. POSIBLES TRABAJADORES DE LAS EMPRESAS DE INSER-CIÓN.....	249
VI. LAS ESPECIALIDADES PROPIAS DE LA RELACIÓN LA-BORAL .....	252
1. Especialidades sobre la naturaleza y duración del contrato de trabajo.....	252
2. Especialidades contractuales .....	255
VIII. BIBLIOGRAFÍA .....	258
 <b>CAPÍTULO IX. LAS MUTUALIDADES DE PREVISIÓN SOCIAL: COMPLEMENTO Y ALTERNATIVA AL SISTEMA PÚBLICO DE SE-GURIDAD SOCIAL</b> , por <i>Francisca M.<sup>a</sup> Ferrando García</i> .....	 261
I. INTRODUCCIÓN.....	261
II. BREVES APUNTES SOBRE LA PROTECCIÓN SOCIAL COM-PLEMENTARIA A CARGO DE LAS MUTUALIDADES.....	263
III. LAS MUTUALIDADES DE PREVISIÓN SOCIAL COMO AL-TERNATIVA AL SISTEMA DE SEGURIDAD SOCIAL: PERS-PECTIVA HISTÓRICA.....	265
1. La tradicional exclusión del RETA de los profesionales libe-rales titulados encuadrados en colegios profesionales.....	265
2. El régimen de opción a petición del Colegio Profesional co-respondiente .....	266
3. El derecho de opción por el sistema de protección social apli-cable en la normativa vigente.....	267

	Pág.
IV. MUTUALIDADES <i>VERSUS</i> RETA: ANÁLISIS COMPARATIVO DEL RÉGIMEN JURÍDICO APLICABLE .....	269
1. Régimen financiero.....	270
2. Compatibilidad e inaplicación del tope máximo de las pensiones públicas .....	271
3. Tratamiento fiscal.....	271
4. Cobertura social.....	272
5. Costes para el afiliado/mutualista .....	275
5.1. Aproximación de las cuotas .....	275
5.2. Bonificaciones y reducciones de las cuotas .....	275
5.3. La cobertura de la asistencia sanitaria a través del SNS .....	278
V. CONCLUSIONES .....	278
VI. BIBLIOGRAFÍA.....	280
<b>CAPÍTULO X. MUTUAS DE ACCIDENTES DE TRABAJO Y ENFERMEDADES PROFESIONALES DE LA SEGURIDAD SOCIAL,</b> por <i>Belén García Romero</i> .....	283
I. LA RELEVANCIA SOCIAL DE LAS MUTUAS DE ACCIDENTES DE TRABAJO Y ENFERMEDADES PROFESIONALES DE LA SEGURIDAD SOCIAL .....	283
1. Naturaleza jurídica .....	286
2. Concepto y caracteres .....	286
3. Origen y principales hitos de su evolución normativa.....	288
4. Organización .....	290
II. LA PROYECTADA REFORMA DE SU RÉGIMEN JURÍDICO.....	291
1. Objetivos y finalidades.....	293
2. Reforma de sus funciones .....	294
2.1. La supresión de su función como Servicios de Prevención Ajenos.....	295
2.2. La ampliación de su objeto como entidades colaboradoras.....	297
2.3. El reforzamiento de su papel de control de la IT por contingencias comunes .....	298
3. Otras modificaciones de su régimen jurídico.....	301
III. BIBLIOGRAFÍA .....	302
<b>CAPÍTULO XI. SOCIEDADES MERCANTILES CON «FIN SOCIAL»,</b> por <i>Rafael Jordá García</i> .....	305
I. POSIBILIDAD DE CONSIDERAR A LAS SOCIEDADES MERCANTILES COMO EMPRESAS CON FIN SOCIAL .....	305
II. CUESTIÓN PREVIA: CONCEPTO Y PRINCIPIOS CONFIGURADORES DE LAS ENTIDADES DE ECONOMÍA SOCIAL.....	306

	Pág.
1. Principios configuradores de las entidades de economía social.....	307
1.1. Primacía de las personas y del fin social sobre el capital.....	307
1.2. Aplicación de los resultados obtenidos de la actividad económica.....	309
1.3. Promoción de la solidaridad interna y con la sociedad... ..	310
1.4. Independencia respecto a los poderes públicos .....	312
2. Entidades que conforman la economía social según su ley reguladora .....	313
3. El porqué de la no catalogación de las sociedades de capital como entidades de economía social .....	314
III. FIN SOCIAL E INTERÉS SOCIAL.....	317
IV. ¿SOCIEDADES MERCANTILES SIN ÁNIMO DE LUCRO? .....	320
V. POSIBILIDAD DE FORMALIZAR PACTOS PARASOCIALES PARA PRIMAR EL FIN SOCIAL.....	325
VI. BIBLIOGRAFÍA.....	327
<b>CAPÍTULO XII. FUNDACIÓN-«EMPRESA SOCIAL», por Ángel Velerdas Peralta .....</b>	<b>331</b>
I. INTRODUCCIÓN.....	331
II. APROXIMACIÓN A LA FIGURA JURÍDICA DE LA FUNDACIÓN-EMPRESA.....	333
III. LA FUNDACIÓN-EMPRESA COMO EMPRESA SOCIAL POR EXCELENCIA.....	337
IV. LA COMPLEJA NATURALEZA DE LA FUNDACIÓN-EMPRESA COMO OBSTÁCULO PARA SU ACTIVIDAD DE EMPRESA SOCIAL .....	339
V. BIBLIOGRAFÍA .....	342
<b>CAPÍTULO XIII. CAJAS DE AHORROS Y PROGRAMAS SOCIALES, por Raquel Sánchez Hernández .....</b>	<b>345</b>
I. INTRODUCCIÓN.....	345
II. LA OBRA SOCIAL: UNO DE LOS TRADICIONALES PILARES DE LAS CAJAS DE AHORRO.....	350
1. Origen de las cajas de ahorro.....	350
2. Ámbitos de desarrollo de la Obra Social .....	352
III. EL NUEVO MODELO ORGANIZATIVO DE LAS CAJAS DE AHORROS Y SU INEVITABLE INFLUENCIA EN EL DESARROLLO DE LA OBRA SOCIAL .....	354
1. El Real Decreto-ley 11/2010, de 9 de julio .....	355
2. El Real Decreto-ley 2/2011, de 18 de febrero.....	357
3. La Ley 26/2013, de 27 de diciembre.....	358
4. La Ley 10/2014, de 26 de junio.....	361

## ÍNDICE

	Pág.
IV. LA EVOLUCIÓN DE LA OBRA SOCIAL EN LOS ÚLTIMOS AÑOS.....	361
1. El modelo de gestión.....	362
2. Evolución cuantitativa.....	362
3. Principales áreas de desarrollo .....	364
V. BIBLIOGRAFÍA .....	364