

STSJ de Catalunya de 16 de juliol de 2021, recurs 2323/2021

Gaudiment de la prestació per cura de menor per adopció un cop la interlocutòria d'adopció és ferma (accés al text de la sentència)

El demandant, **personal laboral d'un ajuntament**, va presentar a l'INSS, en data 15 de novembre de 2019, **la sol·licitud de prestació per adopció**, aportant certificació d'empresa on es fixava que se li aplicava l'EBEP, així com la realització continuada del descans des del 31 d'octubre al 25 de desembre de 2019. **L'INSS va denegar la prestació per cura de menor per adopció per no haver descansat el treballador el període obligatori**, d'acord amb el que preveu l'art. 48.4 ET.

El treballador havia adoptat la filla de la seva parella de fet, i el que **es debat és si és vàlid esperar la fermesa de la interlocutòria d'adopció per sol·licitar la prestació**.

El TSJ avala la reclamació del treballador, sobre la base dels arguments següents:

- **En aquest cas no s'aplica l'ET sinó l'EBEP**, ja que l'art. 7 estableix que, en matèria de permisos per naixement, guarda, acolliment o adopció, del progenitor diferent de la mare biològica i lactància, **el personal laboral es regeix pel que preveu l'EBEP**.
- L'art. 49.c) EBEP assenyala que **el permís del progenitor diferent de la mare biològica per naixement, guarda amb finalitats d'adopció, acolliment o adopció d'un fill té una durada de 16 setmanes** de les quals les 6 setmanes immediates posteriors al fet causant són en tot cas de descans obligatori. Aquest permís el pot distribuir el progenitor que en gaudeixi sempre que les 6 setmanes primeres siguin ininterrompudes i immediatament posteriors a la data del naixement, de la decisió judicial de guarda amb fins d'adopció o acolliment o decisió judicial per la qual es constitueixi l'adopció.

En definitiva, **d'acord amb l'EBEP el treballador tenia dret, el 2019, a un permís de 8 setmanes**, de les quals 2, com a mínim, havien de ser ininterrompudes i immediatament posteriors a la decisió judicial per la qual es va constituir l'adopció.

- **El fet que el treballador esperés la interlocutòria resolutòria de l'expedient d'adopció per iniciar el descans no comporta cap demora o incompliment del que preveu l'art. 49.c) EBEP**, perquè fins a aquell moment la interlocutòria era recurrible pel pare biològic de la menor.