

STC 41/2013, de 23 de febrer

Requisit de fills comuns per a l'accés a la pensió de viduïtat de parelles de fet: declaració d'inconstitucionalitat (accés al text de la sentència)

La *Ley 40/2007, de 4 de diciembre, de medidas en materia de Seguridad Social* va introduir, amb efectes d'1 de gener de 2008, modificacions a la LGSS que van suposar la incorporació de les parelles de fet a la protecció per viduïtat, si bé amb requisits addicionals respecte d'aquells exigits a les unions matrimonials. Aquesta llei **va incloure la protecció per viduïtat per a defuncions de parelles de fet anteriors a la seva entrada en vigor**, exigint en aquests casos com a requisit indispensable l'existència de fills en comú.

El TC entén que les parelles homosexuals tenen major dificultat que les heterosexuals per a complir el requisit de tenir fills en comú, en relació amb l'accés a les pensions de viduïtat. Es planteja llavors si aquesta especial circumstància implica una **vulneració del principi d'igualtat consagrat a l'art. 14 CE**, valorant si l'existència de fills en comú pot suposar un índex de major situació de necessitat, i més tenint en compte que des de la entrada en vigor de la *Ley 40/2007* l'existència de fills en comú no és un dels requisits d'accés de les parelles de fet a la protecció social en casos de viduïtat.

El TC recorda que ja ha resolt anteriorment que la diferència de tractament entre unions matrimonials i no matrimonials en la protecció per viduïtat no vulnera l'art. 14 CE, atès que no ens trobem davant realitats equivalents; sent el dret a contraure matrimoni un dret constitucional, el legislador pot extraure **conseqüències diferents entre les unions matrimonials i les fàctiques**.

No obstant, en el cas de la situació transitòria a què es refereix la *Ley 40/2007* per a defuncions anteriors a la seva entrada en vigor, **l'exigència de fills comuns constitueix una directa vulneració de l'art. 14 CE**, ja que suposa una diferència de tracte injustificada, fet pel qual és declarada inconstitucional.