

STSJ de Galícia de 6 de novembre de 2012, recurs 4470/2011

*Prestació per paternitat: es té dret quan s'adopta la filla de l'altre membre de la parella, existint convivència prèvia entre adoptant i adoptada (accés al text de la sentència)*

El demandant **va sol·licitar la prestació per paternitat després d'adoptar la filla de la seva parella i l'INSS la va denegar**, per no trobar-se en cap de les situacions protegides, ja que no procedeix reconèixer la prestació en el supòsit en què l'adoptada és filla del cònjuge de l'adoptant.

**El TSJ dóna la raó al demandant** sobre la base dels següents arguments:

- **La regulació del dret al descans per paternitat, igual que ocorre amb el de maternitat, i percepció de la subsegüent prestació en cas d'adopció, estableix uns requisits**, com són la concurrència de la situació protegida (l'adopció), el gaudi del període de descans establert en l'art. 48.4 ET o en l'EBEP, i l'acreditació de les condicions generals exigides en l'art. 124.1 LGSS, així com l'acreditació d'un període de cotització de 180 dies dins dels 5 anys immediatament anteriors a la data de la resolució judicial per la qual es constitueix l'adopció (art. 133 *nonies*).
- **En la normativa reguladora de la prestació per paternitat no apareix com a requisit, que la menor adoptada no es trobi incorporada i integrada a la unitat familiar amb anterioritat a l'inici del període de descans**. A més entre els supòsits de denegació, anul·lació i suspensió del dret no figura la circumstància que la menor hagués conviscut amb la persona adoptant amb anterioritat a l'inici del descans i sol·licitud de la corresponent prestació.
- **De seguir-se la tesi mantinguda per l'entitat gestora, en nombrosos supòsits d'adopció legalment previstos no hi hauria dret al descans per maternitat o paternitat ni a la prestació corresponent**, com poden ser els regulats en l'art. 176 apartats 1, 2 i 3 del *Código Civil* (ser parent de l'adoptant en tercer grau per consanguinitat o afinitat, ser fill del consort de l'adoptant, portar més d'un any acollit legalment per l'adoptant o haver estat sota la seva tutela pel mateix temps), en els quals habitualment hi ha hagut convivència prèvia entre adoptant i adoptat.
- La finalitat de la integració de l'adoptat en la seva nova família i en la seva nova situació no es produeix pel simple fet de la convivència amb l'adoptant amb anterioritat a l'adopció, sinó que és a partir de l'adopció quan sorgeix la nova situació de l'adoptat, ja que és **en el moment de la resolució judicial constituent l'adopció quan s'estableix la situació de fill de l'adoptant**, quan passa a integrar-se en la nova família.