CONSEJO DE ESTADO
SALA DE LO CONTENCIOSO ADMINISTRATIVO
SECCIÓN SEGUNDA - SUBSECCIÓN "B"

Consejero Ponente: DR. ALFONSO VARGAS RINCÓN

Bogotá, D. C., quince (15) de abril de dos mil quince (2015).

Radicación número: 05001-23-33-000-2012-00438-01 (3214-2013)
Actor: MERCEDES DEL TRÁNSITO ARRUBLA CARMONA
Demandado: CAJA NACIONAL DE PREVISIÓN SOCIAL EICE EN LIQUIDACIÓN

Autoridades Nacionales

Decide la Sala el recurso de apelación interpuesto por la entidad demandada contra la sentencia del 6 de junio de 2013, proferida por el Tribunal Administrativo de Antioquia, Sala Primera de Oralidad, mediante la cual accedió a las súplicas de la demanda.

ANTECEDENTES

La señora Mercedes del Tránsito Arrubla Carmona, por intermedio de apoderado y en ejercicio del medio de control de nulidad y restablecimiento del derecho previsto en el artículo 138 del Código de Procedimiento Administrativo y de lo Contencioso

Administrativo - CPACA, solicitó la nulidad de las Resoluciones Nos. UGM 023067 de 28 de diciembre de 2011 y UGM 0333896 (sic) de 15 de febrero de 2012, proferidas por el Gerente Liquidador de la Caja Nacional de Previsión Social EICE en Liquidación, mediante las cuales negó a la actora el reconocimiento y pago de la pensión gracia y resolvió desfavorablemente el recurso de reposición interpuesto.

Como consecuencia de la declaratoria de nulidad y a título de restablecimiento del derecho, solicitó condenar a Cajanal EICE - en Liquidación al reconocimiento y pago de la pensión gracia a partir del 28 de noviembre de 2006, fecha en que adquirió el status pensional.

Para fundamentar sus pretensiones, expuso los siguientes hechos:

La señora Mercedes del Tránsito Arrubla Carmona nació el 28 de noviembre de 1956, por lo que cuenta con más de 50 años de edad.

La demandante fue nombrada como educadora de enseñanza primaria en el centro de Capacitación Artesanal Gilberto Alzate Avendaño mediante Decreto Departamental No. 02195 de 27 de

octubre de 1978 y tomó posesión del cargo el 12 de septiembre de ese año.

Como la actora trabajó entre el 12 de septiembre y el 31 de diciembre de 1978, cumple con el requisito de haber estado vinculada a la docencia oficial antes del 31 de diciembre de 1980, razón por la cual tiene derecho a la pensión gracia reclamada.

Posteriormente, la señora Mercedes del Tránsito Arrubla Carmona fue nombrada como profesora de tiempo completo en el Instituto Departamental de Educación Media del Municipio de Betania, Antioquia, y desde esa fecha hasta la actualidad ha trabajado al servicio educativo docente de manera ininterrumpida.

La solicitud de reconocimiento y pago de la pensión gracia fue radicada el 9 de octubre de 2008 con el número 534747/2008; sin embargo Cajanal no profirió respuesta alguna, por lo que la actora reiteró dicha petición el 30 de noviembre de 2010 y 28 de enero de 2011, respectivamente.

Mediante Resolución No. UGM 023067 de 28 de diciembre de 2011, el Gerente Liquidador de CAJANAL negó el reconocimiento y pago de dicha prestación, con el argumento de que los tiempos

de servicio prestados entre el 14 de octubre de 1978 y el 31 de diciembre de 1979 no podían ser tenidos en cuenta en consideración al *“concepto proferido por la Subdirección del Personal docente de la Secretaría de Educación de Bogotá.”*; y en consecuencia al desestimar dicho tiempo, no cumplía con el requisito de estar vinculada en el servicio docente al 31 de diciembre de 1980.

Contra la decisión anterior interpuso recurso de reposición y en subsidio el de apelación el cual fue resuelto por Cajanal de manera negativa a través de la Resolución No. UGM 033386 de 15 de febrero de 2012, al considerar que, a pesar de que la docente fue vinculada de manera interina en el departamento de Antioquia no obra el acta de posesión del cargo desempeñado.

La demandante cumplió 50 años de edad el 28 de noviembre de 2006, se vinculó a la docencia oficial antes del 31 de diciembre de 1980 y lleva casi 30 años de servicio como docente de primaria y bachillerato, es decir, cumple con todos los requisitos para acceder a la pensión gracia.

La parte actora presentó solicitud de conciliación extrajudicial ante la procuraduría, la cual fue declarada fallida por no existir ánimo conciliatorio entre las partes.

NORMAS VIOLADAS-

- Ley 114 de 1913.
- Ley 91 de 1989.

CONTESTACIÓN DE LA DEMANDA

La apoderada de la Caja Nacional de Previsión Social, Cajanal – EICE en Liquidación solicita se denieguen las súplicas de la demanda y propuso las excepciones de “Ausencia de vicios en el acto administrativo demandado”, inexistencia de la obligación, prescripción e imposibilidad de condena en constas, con fundamento en lo siguiente (fls. 61-65):

La demandante no tiene derecho a la pensión gracia que reclama, toda vez que no cumple con los requisitos legales para acceder a su reconocimiento, pues la única vinculación laboral como docente nacionalizada se dio a partir del 5 de abril de 1983.

La señora Arrubla Carmona solo cubrió licencias en forma interina, por lo que el tiempo laborado entre el 12 de septiembre y 31 de diciembre de 1978 no puede ser tenido en cuenta porque el artículo 27 del Decreto 2277 de 1978 exige que los maestros se encuentren en propiedad y en el escalafón docente, requisitos que no cumple la demandante, pues como se indicó su vinculación

antes del 31 de diciembre de 1980 se dio de forma temporal.

En este aspecto es muy clara la Ley 91 de 1989, cuando señala en su artículo 15 que a los docentes vinculados hasta el 31 de diciembre de 1980 que por mandato de las normas relacionadas tuviesen o llegaren a tener derecho a la pensión gracia, se les reconocerá siempre y cuando cumplan la totalidad de los requisitos.

De conformidad con lo establecido en los artículos 55 de la Ley 446 de 1998 y 177 del Código Contencioso Administrativo (sic), no es posible condenar en costas a la entidad demandada, por cuanto es deber del Juez tener en cuenta para ello, la conducta asumida por las partes.

LA SENTENCIA APELADA

El Tribunal Administrativo de Antioquia, Sala Primera de Oralidad, mediante sentencia proferida el 6 de junio de 2013, declaró la nulidad de los actos demandados, condenó en costas a la entidad demandada y accedió a las súplicas de la demanda con fundamento en las, siguientes razones (fls. 93-98):

Luego de hacer un recuento normativo del tema objeto de la controversia, señaló que de las pruebas allegadas al proceso se

desprende que la actora estuvo vinculada entre el 12 de septiembre y el 31 de diciembre de 1978 como interina y en calidad de docente seccional de conformidad con los Decretos 2195 de 27 de octubre de 1978 y 2318 de ese año, proferidos por el Departamento de Antioquia.

Adujo, que aunque la vinculación de la demandante se produjo en calidad de interina, dicha calidad no afecta el cumplimiento del requisito de la vinculación incluido por la Ley 91 de 1989. Además, atendiendo los principios de igualdad, favorabilidad y realidad sobre las formas concluyó que para efectos de conservar el derecho a causar la prestación, no es posible diferenciar entre una vinculación en interinidad o en propiedad, es decir, que lo único que se debe demostrar es la vinculación como docente territorial con anterioridad al 1º de enero de 1981, como ocurrió en el presente asunto.

El Consejo de Estado en distintos pronunciamientos ha reconocido pensiones gracia en circunstancias donde la vinculación con anterioridad al 31 de diciembre de 1980 se produjo en calidad de interinidad.

En consecuencia, la señora Mercedes del Tránsito Arrubla Carmona tiene derecho a la pensión gracia que reclama porque

reúne los requisitos exigidos en las Leyes 114 de 1913 y 91 de 1989, tiene más de 50 años de edad, cuenta con más de 20 años de servicio, se ha desempeñado como docente con honradez, consagración y en observación de buena conducta y no percibe otra contraprestación proveniente de la Nación.

FUNDAMENTOS DE LA APELACIÓN

En memorial visible a folio 106 y siguientes del expediente, obra el recurso de apelación interpuesto por la entidad demandada, reiterando los argumentos expuestos en la contestación de la demanda, de cuyas razones de inconformidad se destacan las siguientes:

Los actos administrativos demandados fueron proferidos por la autoridad competente y observando la ritualidad exigida por la ley, por lo que deben mantener incólumes sus efectos.

Insiste en que la demandante se vinculó como docente del Departamento de Antioquia a partir del 5 de abril de 1983, es decir, con posterioridad al 31 de diciembre de 1980, circunstancia que le impide acceder a la pensión gracia solicitada, más aún si el tiempo laborado antes de esa fecha lo hizo en calidad de interina, por lo que no puede ser tenido en cuenta.

Por último, manifestó que la condena en costas impuesta por el *A quo* no se ajusta a la normativa que rige la materia, por lo que solicitó se absuelva a la entidad a pagar suma alguna de dinero por ese concepto, más aún si en el presente asunto la parte actora no las solicitó en la demanda ni existió un desgaste judicial que amerite la condena impuesta. Además, condenar en costas a una entidad pública por valor de \$8.000.000 va en contra vía del Acto Legislativo 01 de 2005 y del principio de sostenibilidad financiera.

MINISTERIO PÚBLICO

La Procuradora Tercera Delegada ante el Consejo de Estado a través de concepto visible a folio 147, solicitó confirmar la sentencia recurrida porque la demandante cumple con los requisitos establecidos en la Ley para acceder al reconocimiento y pago de la pensión gracia solicitada.

El elemento esencial para adquirir el derecho a la pensión gracia consiste en la prestación efectiva del servicio, sin importar la continuidad en las labores, siempre y cuando exista una vinculación formal con anterioridad a la fecha establecida en la Ley 91 de 1989, (30 de diciembre de 1980), aspecto que se encuentra demostrado, pues de conformidad con la historia laboral que obra en el expediente, la actora ostentó una

vinculación docente de educación primaria y secundaria en el Departamento de Antioquia.

Los tiempos válidos para acceder a la pensión gracia pueden ser continuos o discontinuos y deben obedecer también a una relación legal y reglamentaria, tal y como ocurrió en el presente asunto donde la demandante acreditó su vinculación como docente territorial en propiedad o como docente interina o temporal.

Para resolver, se

CONSIDERA

Se controvierte la nulidad de las Resoluciones Nos. UGM 023067 de 28 de diciembre de 2011 y UGM 033386 de 15 de febrero de 2012, proferidas por el Gerente Liquidador de la Caja Nacional de Previsión Social EICE en Liquidación, mediante las cuales negó a la actora el reconocimiento y pago de la pensión gracia y resolvió desfavorablemente el recurso de reposición interpuesto, respectivamente.

La Ley 114 de 1913 otorgó a los maestros de escuelas primarias oficiales que cumplieran con los requisitos establecidos en el

artículo 4° de la misma, una pensión nacional por servicios prestados a los departamentos y municipios, siempre y cuando comprobaran que “... ***no han recibido actualmente otra prestación o recompensa de carácter nacional***”.

Su tenor literal es el siguiente:

“Artículo 1o: Los maestros de escuela primaria oficiales que hayan servido en el magisterio por un tiempo no menor de veinte años, tienen derecho a una pensión de jubilación vitalicia, de conformidad con las prescripciones de la presente ley.

Artículo 4o.: Para gozar de la gracia de la pensión será preciso que el interesado compruebe:

1°. Que en los empleos que ha desempeñado se ha conducido con honradez y consagración.

2°. Que carece de medios de subsistencia en armonía con su posición social y costumbres.

3o. Que no ha recibido ni recibe actualmente otra pensión o recompensa de carácter nacional.

Por consiguiente lo dispuesto en este inciso no obsta para que un maestro pueda recibir a un mismo tiempo sendas pensiones como tal, concedidas por la Nación y por un Departamento.

4o. Que observa buena conducta.

5o. Que si es mujer está soltera o viuda.

6o. Que ha cumplido cincuenta años, o que se halla en incapacidad por enfermedad u otra causa, de ganar lo necesario para su sostenimiento.”

Dicha pensión, en principio establecida para los maestros de enseñanza primaria oficiales, fue extendida por la Ley 116 de 1928 a los empleados y profesores de las escuelas normales y a los Inspectores de Instrucción Pública.

Más adelante se hizo extensiva mediante la Ley 37 de 1933 a los maestros que hubieran completado los servicios señalados por la ley, en establecimientos de enseñanza secundaria.

En suma, a partir de la Ley 114 de 1913, los maestros de escuelas primarias oficiales tuvieron derecho a percibir simultáneamente pensión nacional y departamental, prerrogativa que en los términos de las leyes antes citadas, se hizo extensiva a empleados y profesores de escuelas normales, inspectores de instrucción pública y maestros que hubieran completado los años de servicio en establecimientos de enseñanza secundaria.

Caso concreto-

En el asunto en estudio, consideró la entidad que la actora no tenía derecho al reconocimiento de la pensión gracia, toda vez que no acreditó vinculación como docente oficial para el 31 de diciembre de 1980.

Un primer aspecto que lleva a la Sala a apartarse de las razones que expuso la entidad demandada para negar la petición tendiente a obtener el reconocimiento y pago de la pensión gracia, es el relacionado con el nivel donde la actora prestó sus servicios, pues consideró que “... de conformidad con la norma transcrita y de los tiempos de servicio antes relacionados se puede observar que a 31 de diciembre de 1980, el (a) peticionario (a) no se encontraba vinculado (a) a la docencia oficial...”, es decir, no tuvo en cuenta el tiempo de servicio que desempeñó en el Centro de Capacitación Artesanal Gilberto Alzate Avendaño como docente interina departamental desde el 12 de septiembre de 1978 hasta la terminación de la licencia. Al respecto, considera la Sala lo siguiente:

Para efectos del reconocimiento y pago de prestaciones del personal docente oficial, especialmente para el reconocimiento de la pensión gracia, se considera **nacional** el docente vinculado por nombramiento del Gobierno Nacional y **nacionalizado** el vinculado por nombramiento de entidad territorial a partir del 1 de enero de 1976.

El personal docente **nacional**, no tiene derecho al reconocimiento y pago de la pensión gracia. Así lo ha venido reiterando la Corporación, especialmente desde la expedición de la sentencia de 26 de agosto de 1997, dictada en el proceso No. S-699, del cual se transcribe el siguiente aparte:

“...también, que dentro del grupo de beneficiarios de la pensión gracia no quedan incluidos los docentes nacionales sino, exclusivamente, los nacionalizados que, como dice la Ley 91 de 1989, además de estar vinculados hasta el 31 de diciembre de 1980 “tuviesen o llegaren a tener derecho a la pensión gracia...” siempre y cuando cumplan con la totalidad de los requisitos...”

En el presente asunto, se encuentra demostrado que MERCEDES DEL TRÁNSITO ARRUBLA CARMONA, según el certificado de historia laboral de 27 de julio de 2012, expedido la Secretaría de Educación Departamental de Antioquia (fl.37), prestó sus servicios en el Departamento de Antioquia, como docente nacionalizada, así:

“ ...

	NOVEDADES		Tipo y Nro. de A.A.	FECHA A.A.	FECHA POSESION	DESDE	HASTA	TOTAL DIAS (360 X AÑO)	ENTIDAD DE PREVISION A LA CUAL HA APORTADO EL DOCENTE	
			dd mm aa	dd mm aa	dd mm aa	dd mm aa				
1	Situación administrativa	NOM. INTERINO	DTO. 2195	27/10/1978	12/09/1978	12/09/1978	13/10/1978	31	DEPARTAMENTO DE ANTIOQUIA	
	Plantel Educativo	C.CAPAC ART.GILBERTO AL								
	Municipio	MEDELLIN								
2	Ciudad docente	SECCIONAL								
	Situación administrativa	NOM. INTERINO	DTO. 2318	dd mm aa	dd mm aa	dd mm aa				
	Plantel Educativo	C.CAPAC. ART. GILBERTO AL		15/11/1978	14/10/1978	14/10/1978	31/12/1978	77	DEPARTAMENTO DE ANTIOQUIA	
	Municipio	Medellin								
3	Calidad docente	SECCIONAL								
	Situación administrativa	NOMBRAMIENTO	DTO. 722	dd mm aa	dd mm aa	dd mm aa	dd mm aa			
	Plantel educativo	IDEM BETANIA		26/04/1983	05/04/1983	05/04/1983	24/09/1985	889	F.P.M.	
	Municipio	Betania								

	Calidad docente	P.C						
4	Situación administrativa	TRASLADO	RES- 798	dd mm aa	dd mm aa	dd mm aa	dd mm aa	
	Plantel educativo	I.E.DE DESR.R.MIGUEL VAL.		25/09/1985		25/09/1985	08/07/2004	6763 F.P.M.
	Municipio	JARDIN						
	Calidad docente	PTC						
5	Situación administrativa	INCORPORACION	DTO. 948					
	Plantel educativo	I.E.DE.DESR.R.MI GUEL VAL.		09/07/2004		09/07/2004	30/06/2012	2871 F.P.M.
	Municipio	JARDIN						
	Calidad docente	PTC						

...”

Ahora bien, la Ley 91 de 1989, señaló las disposiciones que regían al personal docente nacional, nacionalizado y el que se vinculara con posterioridad al 1° de enero de 1990. En el artículo 15, dispuso:

- Los docentes nacionalizados que figuran vinculados hasta el 31 de diciembre de 1989, mantendrán vigente el régimen prestacional que venían gozando en cada entidad territorial de conformidad con las normas aplicables.
- Los docentes nacionales y los que se vinculen a partir del 1° de enero de 1990, para efectos de prestaciones económicas y sociales se regirán por las normas vigentes, aplicables a los empleados públicos del orden nacional, Decretos 3135 de 1968, 1848 de 1969 y 1045 de 1978.

En el numeral 2° “pensiones” literal a), previó:

A los docentes vinculados hasta el 31 de diciembre de 1980 que por mandato de las leyes 114 de 1913, 116 de 1928, 37 de 1933 y demás normas que la hubieren desarrollado o modificado, tuvieron

o llegare a tener derecho a la pensión gracia, se les reconocerá siempre y cuando cumplan con la totalidad de los requisitos. Esta pensión seguirá reconociéndose por la caja Nacional de previsión Social, conforme al Decreto 081 de 1976 y será compatible con la pensión ordinaria de jubilación, aún en el evento de estar ésta a cargo total o parcial de la Nación.

La disposición antes transcrita, permitió que luego de la nacionalización de la educación dispuesta en la Ley 43 de 1975, los docentes departamentales o municipales vinculados hasta el 31 de diciembre de 1980, comprendidos en dicho proceso, tuvieran la oportunidad de acceder a la pensión gracia de conformidad con las citadas Leyes 114 de 1913 y 37 de 1933 permitiendo la compatibilidad de la misma con la pensión ordinaria de jubilación “aún en el evento de estar a cargo total o parcial de la nación” siempre y cuando cumplieran con la totalidad de los presupuestos.

Para la fecha de expedición de la Ley 91 de 1989 (29 de diciembre), la señora MERCEDES DEL TRÁNSITO ARRUBLA CARMONA ya había prestado sus servicios como docente nacionalizado durante 108 días, antes del 31 de diciembre de 1980, circunstancia que en sentir de la Sala, le permite acceder a la pensión gracia, pues la expresión “... *docentes vinculados hasta el 31 de diciembre de 1980*” consagrada en la norma antes transcrita, no exige que en esa fecha el docente deba tener un

vínculo laboral vigente, sino que con anterioridad haya estado vinculado, toda vez que lo que cuenta para efectos pensionales es el tiempo servido y en esas condiciones la pérdida de continuidad, no puede constituirse en una causal de pérdida del derecho como lo estimó la entidad.

En este punto, vale la pena aclarar que no le asiste razón a la entidad demanda al señalar que el tiempo que la demandante pretende hacer valer, en los que laboró por el periodo arriba mencionado como docente interina para cubrir licencias de otros docentes, no pueden ser tenidos en cuenta como quiera que no se generó relación laboral alguna y ningún tipo de vinculación, pues la Corte Constitucional¹ ha venido sosteniendo, lo siguiente:

“... Sostuvo que, en ningún caso, esos parámetros de contratación son imputables al docente quien, **sin importar la forma como ha de ser vinculado, cumple funciones similares en el campo educativo y, en consecuencia, está obligado a acreditar iguales condiciones de formación y experiencia. Ello, por supuesto, descarta que la ley y las propias instituciones, dentro de la autonomía de que gozan para darse sus propios estatutos, puedan establecer regímenes restrictivos que desconozcan el derecho de los docentes ocasionales y hora cátedra, a percibir las prestaciones sociales reconocidas por el orden jurídico para todos los trabajadores públicos o privados,** las cuales deben otorgarse en proporción al tiempo laborado.”

¹ Sentencia C-517 de 1999

En el mismo sentido, esta Corporación respecto del tema de reconocimiento de la pensión gracia a docentes que no se encontraban vinculados al 31 de diciembre de 1980 pero con anterioridad sí ostentaban tal calidad, el Consejo de Estado, Sección Segunda, Subsección A, en sentencia de 2 de marzo de 2006, Exp. No: 4668-04, Actora: América Catalina Mendoza, M.P. Dr. Jaime Moreno García, sostuvo:

“...En el presente caso resulta claro que la demandante tomó posesión como docente del nivel departamental el 23 de agosto de 1973 (fl. 39) y que le fueron pagados los salarios respectivos desde 1973 a 1994 (fls. 174 a 195), situación respecto de la cual no existe controversia pues la Administración reconoció en uno de los actos acusados (Resolución No. 09272 del 21 de abril de 1998) que la demandante había acreditado su desempeño en la docencia secundaria desde el 23 de agosto de 1973 hasta el 25 de julio de 1997; de lo anterior se colige que la señora Mendoza de Granados completó los veinte años de servicio que se requieren para acceder a la pensión gracia el 23 de agosto de 1993, fecha para la cual obtuvo su estatus pensional como quiera que según documento que obra a folio 88 cumplió los 50 años de edad el 7 de abril del 1992.

Ahora bien, el a quo negó las súplicas de la demanda debido a que consideró que la docente se había vinculado al Colegio Nacionalizado Liceo Celedón de Santa Marta en el año 1983, esto es con posterioridad a la fecha permitida por el artículo 15 de la Ley 91 de 1989 para acceder a la pensión gracia.

La Sala difiere de la posición adoptada por el Tribunal debido a que tal como lo señala la parte recurrente, la actora prestó sus servicios en el Liceo Celedón a partir del año 1983 “en comisión por el Departamento” hecho que se acredita con la certificación que obra a folio 40 del expediente.

Amén de lo anterior, la Sala de la Sección Segunda en sentencia proferida el 20 de septiembre de 2001, actor: Héctor Baena Zapata, Expediente No. 0095-01 con ponencia del Consejero Alejandro Ordóñez Maldonado precisó que “la expresión ‘docentes vinculados hasta el 31 de diciembre de 1980’ ..., no exige que en esa fecha el

docente deba tener un vínculo laboral vigente, sino que con anterioridad haya estado vinculado, toda vez que lo que cuenta para efectos pensionales es el tiempo servido; por lo tanto, la pérdida de continuidad, no puede constituirse en una causal de pérdida del derecho pensional...”.

Lo anterior ha sido reiterado por esta Corporación mediante sentencia de 6 de agosto de 2009, actor: María Julia Pardo Guevara, demandado: Caja Nacional de Previsión Social, CAJANAL, M.P. Dr. Víctor Hernando Alvarado Ardila, al indicar lo siguiente:

“...En el expediente obra la Resolución No. 304 de 8 de septiembre de 1976, proferida por el Alcalde Mayor del Distrito Especial de Bogotá, de la cual se concluye que en efecto la actora prestó sus servicios en el referido ente territorial desde el 10 de febrero al 21 de mayo de 1975 como docente de Primaria inscrita en el Escalafón docente en segunda categoría.

En casos anteriores, en los cuales los demandantes han prestado sus servicios docentes antes del 31 de diciembre de 1980 y con posterioridad a esa fecha, esta Sección ha expresado que la falta de continuidad en la vinculación no es óbice para reconocer la pensión gracia, porque lo que interesa es que el docente haya tenido una experiencia laboral territorial anterior, sin importar que en ese preciso momento no estuviere trabajando...”²

De conformidad con lo anterior, se tiene que la única exigencia que contempla la Ley 91 de 1989, es que para el 31 de diciembre de 1980 el docente haya estado vinculado a la educación pública y que para esa fecha tuviere la expectativa de cumplir los

² Al respecto pueden consultarse las sentencias proferidas por el Consejo de Estado, Sala de lo Contencioso Administrativo, Sección Segunda, Expediente No. 0095-01, Actor: Héctor Baena Zapata. Consejero Ponente Dr. Alejandro Ordóñez Maldonado y Sección Segunda, Subsección “A”, de dieciséis (16) de abril de dos mil nueve (2009). Exp. No.: 05001 – 23 – 31 – 000 – 2003 - 02945 – 01 (0798 – 08), Actor: FANNY DEL CARMEN MONTOYA MONTOYA, M.P. Dr. Luis Rafael Vergara Quintero.

requisitos exigidos por las leyes 114 de 1913 y 116 de 1928 para hacerse acreedor de la pensión.

Ahora bien, de conformidad con la fotocopia de la cédula de ciudadanía que obra a folio 45 del expediente, la señora MERCEDES DEL TRÁNSITO ARRUBLA CARMONA nació el 28 de noviembre de 1956, ello quiere decir que cumplió los 50 años de edad exigidos en la Ley 114 de 1913 el 28 de noviembre de 2006.

Laboró desde el 12 de septiembre de 1978 hasta el 13 de octubre de 1978 y del 14 de octubre de 1978 al 31 de diciembre de ese año como docente interina nacionalizada y desde el 5 de abril de 1983 hasta el 30 de junio de 2012 (aproximadamente 29 años y 2 meses y 25 días). En consecuencia, tal como lo señaló el Tribunal Administrativo de Antioquia, la señora Arrubla Carmona, cumplió con la totalidad de los requisitos exigidos para acceder a la pensión gracia.

De la condena en costas

El artículo 188 del Código de Procedimiento Administrativo y de lo Contencioso Administrativo – CPACA, dispone:

“Artículo 188. Salvo en los procesos en que se ventile un interés público, la sentencia dispondrá sobre la condena en costas, cuya liquidación y ejecución se regirán por las normas del Código de Procedimiento Civil.

De conformidad con la norma antes transcrita, la Sala ha considerado que la condena en costas no se impone por el simple hecho de resultar vencido en juicio como lo establece el Código General del Proceso, sino que el juez podrá imponerla o no atendiendo los deberes y responsabilidades de las partes.

Así las cosas, no es viable la condena en costas en los términos establecidos en el artículo 365 del Código General del Proceso porque aplicar esa disposición en materia Contencioso Administrativo implicaría desconocer la norma especial prevista en el artículo 188 del CPACA, según la cual el juez en la sentencia dispondrá de la condena en costas atendiendo la conducta asumida por las partes.

Como quiera que el presente asunto fue promovido en ejercicio del medio de control de nulidad y restablecimiento del derecho con el fin de obtener el reconocimiento y pago de la pensión gracia y que la entidad demandada, Unidad Administrativa Especial de Gestión Pensional y Contribuciones Parafiscales de la Protección Social – UGPP, no desconoció los deberes y

responsabilidades dentro del trámite procesal porque actuó con lealtad y buena fe en todos sus actos y sin temeridad en sus pretensiones o argumentos de defensa, no hay lugar a condenarla en costas.

En consecuencia, la Sala confirmará el fallo de primera instancia, en cuanto declaró la nulidad de los actos acusados, y ordenó a la entidad demandada reconocer y pagar a la señora Mercedes del Tránsito Arrubla Carmona la pensión gracia a partir del 21 de septiembre de 2009, liquidada con el 75% de lo devengado en el año anterior a la consolidación del estatus pensional, y se revocará en el sentido de absolver a la Caja Nacional de Previsión Social EICE en liquidación – Unidad Administrativa Especial de Gestión Pensional y Contribuciones Parafiscales de la Protección Social – UGPP del pago de \$8.000.000 por concepto de condena en costas, conforme a lo expuesto en la parte motiva de esta providencia.

En mérito de lo expuesto, el Consejo de Estado, Sala de lo contencioso administrativo, Sección Segunda Subsección “B”, administrando justicia en nombre de la república y por autoridad de la ley,

FALLA

1. CONFÍRMASE parcialmente la sentencia apelada de 6 de junio de 2013, proferida por el Tribunal Administrativo de Antioquia promovida por la señora Mercedes del Tránsito Arrubla Carmona contra la Caja Nacional de Previsión Social EICE en liquidación – Unidad Administrativa Especial de Gestión Pensional y Contribuciones Parafiscales de la Protección Social – UGPP.

2. REVÓCASE el numeral TERCERO de la parte resolutive de la sentencia apelada, en el sentido de no condenar en costas a la entidad demandada.

Cópiese, notifíquese y cúmplase. Devuélvase el expediente al Tribunal de origen.

La anterior providencia fue discutida y aprobada por la Sala en sesión de la fecha.

ALFONSO VARGAS RINCÓN GERARDO ARENAS MONSALVE

SANDRA LISSET IBARRA VÉLEZ

Artículo 361. COMPOSICIÓN. *Las costas están integradas por la totalidad de las expensas y gastos sufragados durante el curso del proceso y por las agencias en derecho.*

Las costas serán tasadas y liquidadas con criterios objetivos y verificables en el expediente, de conformidad con lo señalado en los artículos siguientes. (Se subraya)

Artículo 365. CONDENA EN COSTAS. *En los procesos y en las actuaciones posteriores a aquellos en que haya controversia la condena en costas se sujetará a las siguientes reglas:*

1. *Se condenará en costas a la parte vencida en el proceso, o a quien se le resuelva desfavorablemente el recurso de apelación, casación, queja, súplica, anulación o revisión que haya propuesto. Además, en los casos especiales previstos en este código.*

[...]

2. *La condena se hará en sentencia o auto que resuelva la actuación que dio lugar a aquella.*
3. *En la providencia del superior que confirme en todas sus partes la de primera instancia se condenará al recurrente en las costas de la segunda.*

[...]

8. *Solo habrá lugar a costas cuando en el expediente aparezca que se causaron y en la medida de su comprobación.* *(Se subraya)*

[...]”