

# BGE 19 I 161

Bundesgericht (BGE), 1893-01-01, IT

Quelle: [https://mcp.opencaselaw.ch/entscheid/bge\\_19\\_I\\_161](https://mcp.opencaselaw.ch/entscheid/bge_19_I_161)

FR: ATF 19 I 161

IT: DTF 19 I 161

## Volltext

, , : i I . I ; I i 1 160 B. Civilrechtspflege. SDer stilliger, start ~ußuft ~90bat, tft mit feinem stfagoege9ren Itogeroiefen unb ber .\Be'ffa)lten, Jura~@i~fona9ngeieUfd)aft, gegenüoer au ben stoften beß ~rooeffeß uerurteilt. m5eHer roirb uerfügt: \$Die eibHd)e ~in\)erna9me beß start ~uguft ~90bat tft auf ro~ gatorifd)em )(Bege burd) beu @erid)tß~räfibenten \)on WCünfter tlOraUne9men. mou bem :termin ftub bie ~arteien iu stenntniß ~u fe~en. B. @egen biefelß UrteU ergriff bie ~enagte, ,3ura~@im~lonoa!)n= gefeUfd)aft, bie m5eiteraie9un9 an baß .\Bunbeßgerid)t. SDAß .\Bunbe~gerid)t aie!)t tn ~rm ägung: ~ß Hegt ein fantouale§ s; ,au~tudei( b. 1). ein ben lned)tßftrett unoebingt entfd)eibenbeß ~t'fenntniß~ beß fan tonalen @erid)teß nod) ntd)t \)or. \$Daß @d)icl'fal ber stfQge ift nocf) ungeroifl, biefeloe tft befinttil> meber ougef~rocl)eu nocl) Itogerotefen, lonbern eß tft über biefelbe erft bebingtermeije entfcf)ieben. :nie ~ntfd)eibung ber fautonalen 3nftanz roirb 3u einem :perfel'ten, unoebingten Urteife erft bann, roenu baß fantona{e @erid)t feitgefteUt 1)at, 00 ber ffteinigungßeib geteiftet ober \)ermeigert rourbe, 00 alfo baß erfte ober bQß 3roeite ber e\)entueUen Udei!ßbiß:pofiti\)e ber Biffer II beß angefocf)tenen ~rfenntnißeß in straft getreten fei. Bur Bett tft unbebingt lifo13 entfd)ieben, baß Buf:prud) ober ~oUJetzung ber st{age I>on ber 2eiftung ober merroeigerung beß ffteinigungßeibe~ aol)änge. s; ,tert n negt aoer fein s; ,au~turten im @tnne beß ~rt. 29 D.~@. :nie .>8efd)merbe ift bemnacf) \)erTrü'9t. .\Be\) .or bie )(Beiter~ 3ie'9ung an baß .\Bunbeßgerid)t ftatt 1)aft tft, mUß ounäd)ft baß mer~fa9ren l)or ber fantonalen 3nftanz tlöUig er!ebtgt fein, biefelbe @acf)e ntd)t bloß oebingt, fonbern unoebngt beurteilt 1)Men. :nemnad) 9at ba~ .\Bunbe~gericf)t erfannt: ~uf bie m5eiteroie9ung ber .\Benagten rotrb nid)t eingetreten. H. Organisation der Bundesrechtspflege. N0 31. 161 31. Sentenza del 19 Maggio 1893 nella causa F~tsoni Il: Co contro l' Agenzia di Lugano deZ "Credito Ticinese." A. Con due sentenze deI 16 Marzo 1893, intimate alle parti il giorno 4 deI successivo Aprile, il Tribunale supremo deI Cantone Ticino statuendo in appello sull'opposizione sollevata della Ditta Fnsoni & Co contro i precetti cambiari N° 3675, 3854 e 5855 fatti spiccare in suo odio dall' Agenzia di Lugano deI « Credito Ticinese » per l'importo compressivo di fr. 70 841 55, dipendenti da paghero 1 e 15 Settembre 1892 e relative spese di protesto, dichiarava l'opposizione della Ditta Fusoni & Co infondata. In seguito di cio Ia Ditta Fusoni & Co inoltrava ricorso al Tribunale federale e chle- deva la riforma delle due sentenze suddette, come contrarie ai dispositivi della legge federale sull' esecuzione e sui fallimenti. La ricorrente non aver mai negato. anzi aver offerto essa stessa il pagamento della somma' portata dai paghero 1 e 15 Settembre 1892, alla condizione che il Cre- dito Ticinese abbia a restituirle i titoli evalori datigli in pegno. Cio essere conforme tanto al diritto civile che al diritto cam- biario, per cui l' eecezione sollevata in questo senso davanti le istanze eantonali entrare indubbiamente nel novero di quelle previste all' art. 182, n° 3, della legge federale. B. Invitata Ia ricorrente a spiegarsi sulla natura deI riorso da lei interposto dichiarava di aver preteso riorrere al Tri- bunale federale come istanza di appello. 11 Tribunale {ederale prende in considerazione :

La sentenza del Tribunale di Appello del Cantone Ticino in data del 16 Marzo 1892 non è una sentenza di merito, vale a dire non un giudizio definente il lato intrinseco di una causa, ma solo un giudizio riguardante la questione di procedibilità di un atto esecutivo. Mediante la sentenza suddetta non fu risolta la questione, se il debitore sia in diritto di ripetere la restituzione del pegno dietro pagamento del debito; ma è stato deciso solamente, che un'opposizione rispettiva non ha per conseguenza di interrompere il corso della procedura esecutiva cambiaria prevista dagli art. 177 e seg. della legge federale. E non si può dire neppure, che l'opposizione, la cui domanda di opposizione è stata respinta, non sia più in grado di far valere i propri diritti in via ordinaria, che gli art. 187 e 86 della legge federale sull'esecuzione e sui fallimenti gli concedono esplicitamente un'azione a questo scopo. Ora, non trattandosi di una sentenza di merito, in base all'art. 29 dell'organizzazione giudiziaria federale non è possibile neppure il ricorso in appello al Tribunale federale. Un simile ricorso sarebbe ammissibile solo qualora esso fosse previsto in modo tassativo dalla legge federale sull'esecuzione e sui fallimenti. Detta legge però non solo non contiene nessun dispositivo in questo senso, ma prevede anzi all'art. 185 contro decisioni di simile natura esplicitamente solo un ricorso alle istanze cantonali superiori. Si aggiunga inoltre, che secondo il noto principio dell'art. 30 dell'organizzazione giudiziaria federale, l'appello al Tribunale federale non avviene mediante ricorso delle parti, ma mediante dichiarazione da farsi al Tribunale cantonale, da cui emana il giudizio querelato. Per questi motivi il Tribunale federale risolve: Di non entrare in materia sul ricorso interposto dalla Ditta Fusoni & Co. 32. UrteU l.lom 2. .3uni 1893 in ESadj en @üntler gegen @ültter. A. :Durdj Urteil l.lom 12. I!~ril 1893 ~at ba- ,obergeridjt be~ seanton~ I!largau erfannt: :Der seräger tft mit feiner ~(~eUation abgell.liefen. B. @egen bieie~ Urtei! ergriff bel' Sträger Me IIDeiter3ie~ung an bM .?Bunbe~geridjt, inbem er bie I!Inträge anmeldete: @~ fei in I!tiinberung be~ ouergeridjtidjen UrteU~ bel' .?Benagte sead 11. Organisation der Bundesrechtspflege. N° 32. 163 @ünt~er aU tlerurteiren, bem .\träger auj3er ben i~m in ber foge~ uennten I!luredjnung l.lom 19. :Deöemuer 1888 agejidjerten 115,415 ~r. nodj 11.leitere 137,576 ~r. 50 ~t~. 'gerau~auue3a~ren lammt gefe~ndjem meraug~3inß 3u 5 % tlom 19. :Deaemlier 1888, el.lentueU non ber redjtdjen seunbmadjung, 23. (s~tember 1889 ~tntleg. @;nentueU fei ber metiagte ridjterHdj idjulbig au ernüren, an ben ser&ger einen .?Beitrag tlon 137,576 ~r. 50 ~tß. lammt gefe~fidjem mef3ug~ainß 3u 5 % fett 19. :Deaember 1888, el.len~ tueU feit 23. <5e~temlier 1889 au oe3n~ren. :Daß munbe~geridji ate'9t in @r m Q gun 9 : 1. :Der am 21. ,offolier 1888 nerftorliene (Sartnenbtrefor .\tarf @ünt~er bon 3't~etnfelden '9interUej3 3ttlei ESö~ne, bie 2itignnten. :Der ältere ESol)n, Dr. med. I!lnolb @ünt~er lt,lar im ~a'9re 1884 l.lon bel' bütedidjen unb mütterfidjen ISerlafienfdjaft um '166,000 ~t. aUßgefauft morben. I!lm 2. ,oftouer 1887 ~atte ISater @ünt~er ein fe~te~ ~eftament erridjtet, in 11.leldjem er bem (5o~ne I!lmolb ein 2egat tlon 20,000 ~r., beffen stinbem ein fo(dje~ tlon 50,000 ~r. au.6fe~te, im übrigen bagegen ben jüngern ESo~n sead aum Unil.lerfalerlien einf~te. IIDä'9renb bel' fe~ten .\tmnr~eit beß ISaterß @ünt~er fam e~ 311.lifdjien biefem unb feinen lieiben (5ö~nen 3U I!lußeinanberfe~ungen ülier bie @;rlil.ler'9üIniffe. I!lnolb madjte bem ISater ISorttlürfe über ben .3n'9alt be~ ~eftament.6, 11.lomuf bel' mater üuaerte: ESie (meine ~ö~ne) foUen gleidj fein, eß foUe einer ~aen, 11.laß ber I!lnbere. :Der 3um Unt~ Derfalerlien eingefe~te sead @üntler)Cf madjte l)ierauf bem mruber 'llmolb ISerf:predjungen ueaüglidj bel' ~enung beß l.lätedtdjen ircadj~ lafleß. :TCadj bem ~obe be~ ISaterß, am 20. :Deaemlier 1888, fer;; ttgte er eine "l.Brojeftterte freil.lillige I!lliredjnung" aUß, 11.lonadj I!lrulb @üntler ctliß i~m

aufommenbe ~älfte beß 91ad)laH eß 45,415 ~r. er'9alten ~ätte; er anerliot bemfellien  
überbem bi~ ~älfte bel' i'DCö6e1 unb beß ESHbergefdjtrrß. :Daß i'DColiHiar 11.lurbe  
großenteiB 11.lirflid) geteHt. :Dagegen lti't'9m I!lrnolb @ünt~er bie "freimillige  
'lliredjnung" 1.lom 20. :Deaember 1888 nidjt an. @r 6e~au~tete, tn biefelbe jei '(Jet Mitem  
nidjt bel' gejamnte 1.läterUd)e ?JCad)lnj3 eingerteUt; er jet aoer oered)tigt, bie 11.lirfltdje  
~älfte ber lSedaffenfdjaft 3u ueanf~rucf)en. @;r er'9ob 3tmffage; im 2aufe ber  
eingeleiteten EStmfunterfttdjung murbe ~!)nftatiert, bafl ~ert~

Export aus OpenCaseLaw (CC0). Verbindlich ist allein der vom erlassenden Gericht veröffentlichte  
Originaltext. Quellen-URL siehe oben.