

BGE 41 III 310

Bundesgericht (BGE), 1913-01-27, DE

Quelle: https://mcp.opencaselaw.ch/entscheid/bge_41_III_310

FR: ATF 41 III 310

IT: DTF 41 III 310

Volltext

310 Entscheidungen Entscheidungen der Zivilkammern: - ArrILs des seetions einles. 66; Urteil der II. Zivilabteilung vom 7. Juli 1915 i. S. Gitntert, Kläger und Widerbeklagter, gegen Sparkasse Au, Beklagte und 'Viderklägerin. Der Zulassung einer Widerklage im Aberkennungs- pro z e s s steht nach eidgenössischem Recht nichts im Wege. A. - Mit Klage vom 7. Februar 1913 verlangte der Kläger, es sei die der Beklagten durch Rechtsöffnungs- entscheid vom 27. Januar 1913 zuerkannte Forderung von 113,540 Fr. nebs Zins, für welche die Beklagte einen Arrest erwirkt hatte, abzuerkennen und der Kläger von jeder Schuldpflicht freizusprechen. Er bestritt seine vom Rechtsöffnungsrichter gestützt auf zwei Urkunden vom 3. April und 12. Mai 1912 angenommene Schuld- pflicht mit Berufung auf Art. 497 Abs. 3, 24 und 28 OR. Die Beklagte hat auf Abweisung der Aberkennungsklage geschlossen und widerklagsweise Verurteilung des Klä- gers zur Bezahlung von 30,420 Fr. verlangt. B. - Durch Urteil vom 6. April /1. Mai 1915 hat das Kantonsgericht des Kantons St. Gallen die Aberkennungs- klage abgewiesen und die Widerklage gutgeheissen. C. - Gegen dieses Urteil hat der Kläger die Berufung an das Bundesgericht ergriffen mit den Anträgen, die Aberkennungsklage zu schützen und die Widerklage ab- zuweisen. der Zivilkammern. N~ 86. Das Bundesgericht zieht in Erwägung 311 1-4. - (Abweisung der Einreden des Klägers aus Art. 497 Abs. 3, 24 und 28 OR.) 5. - Ist somit die Aberkennungsklage abzuweisen, so ist nur noch zu prüfen, ob die Widerklage gutzuheissen sei. Dass sie niateriell begründet sei, kann zwar aus den unter Ziff. 4 des angefochtenen Urteils enthaltenen Erwägungen nicht bezweifelt werden. Dagegen erscheint es zweifelhaft, ob die Wie der klage nicht deshalb abgewiesen werden müsse, weil im Aberkennungsverfahren nur diejenigen For- derungen zur Beurteilung gebracht werden dürfen, welche den Gegenstand der provisorischen Rechtsöffnung ge- bildet haben. In dieser Beziehung fällt zunächst in Be- tracht, dass nach Art. 54 Abs. 2 der St. Galler ZPO in Fällen, wo ein Schuldner zllfolge Rechtsöfönung im Schuld- betreibungsverfahren in die klägerische Stellung versetzt wurde, er am Gerichtsstand der Klage jeden Gegenan- spruch erheben kann, sofern für denselben nicht ein be- sonderer Gerichtsstand oder ein besonderes Verfahren vorgeschrieben ist. Danach ist also nach st. gallischem Prozessrecht die Widerklage im Aberkennungsprozess grundsätzlich zulässig erklärt. Gestützt auf den am Schlusse dieser Bestimmung enthaltenen Vorbehalt in Verbindung mit Art. 50 der St. Galler ZPO, gemäss welchem Streitigkeiten über Forderungen, für welche ein Arrest erkannt wurde, da zu behandeln sind, wo das arrestierte Gut oder der grössere Teil desselben sich be- findet, hätte sich der Kläger unter Umständen d. h. wenn der Gerichtsstand des Betreibungsortes von dem- jenigen des Arrestes verschieden gewesen sein sollte, gegen die Zulassung der Widerklage zur Wehre setzen können. Dadurch, dass er dies unterlassen hat, hat er sich jedenfalls der Widerklage endgültig unterzogen. Bei dieser Sachlage kann es sich nur fragen, ob die wider- klageweise Geltendmachung einer vorher nicht in Betrei- 312 Entscheidungen bungs gesetzten Forderung vom Standpunkte des eid-

gen ö s s i s e h e n R e c h t s a u s n i c h t z u l ä s s i g s e i . D i e s e F r a g e i s t z u v e r n e i n e n . N a c h d e r n e u e r e n P r a x i s d e s B u n d e s g e r i c h t s h a t d i e A b e r k e n n u n g s k l a g e a l s e i n e n e g a t i v e F e s t s t e l l u n g s k l a g e n u r d i e F e s t s t e l l u n g d e r N i c h t e x i s t e n z d e r i n B e t r e i b u n g g e s e t z t e n F o r d e r u n g z u m Z w e c k ; d a b e i i s t d e r A n s p r u c h a u f A b e r k e n n u n g d e r F o r d e r u n g e i n A n s p r u c h m a t e r i e l l r e c h t - l i c h e r u n d n i c h t e i n s o l c h e r p r o z e s s u a l e r N a t u r , d e s s e n I n h a l t e t w a d a h i n z u d e f i n i e r e n w ä r e , d a s s e r d i e B e t r e i b - b a r k e i t d e r F o r d e r u n g h i n d e r n , d i e e r h o b e n e B e t r e i b u n g u n d d e n e r t e i l t e n R e c h t s v o r s c h l a g b e s e i t i g e n w o l l e (v g l . z . B . A S 23 II S . 1088 f . ; 31 II S . 165 f . *) . D a r a u s f o l g t , d a s s d e r A b e r k e n n u n g s p r o z e s s k e i n e B e t r e i b u n g s s t r e i - t i g k e i t z u m G e g e n s t a n d h a t . D a s S c h u l d b e t r e i b u n g s - u n d K o n k u r s g e s e t z b e f a s s t s i c h d e n n a u c h i n A r t . 83 A b s . 2 l e d i g l i c h i n s o w e i t m i t d e m A b e r k e n n u n g s s t r e i t , a l s e s i h n i n d a s B e t r e i b u n g s v e r f a h r e n h i n e i n s t e l l t , m i t d e r W i r k u n g , d a s s d a d u r c h e i n e r s e i t s d a s B e t r e i b u n g s v e r - f a h r e n g e h e m m t w i r d u n d a n d e r e r s e i t s d i e N i c h t a n h e - b u n g d e s P r o z e s s e s g e w i s s e b e t r e i b u n g s r e c h t l i c h e F o l g e n n a c h s i c h z i e h t . I m ü b r i g e n i s t d i e A b e r k e n n u n g s k l a g e n i c h t s a n d e r e s , a l s d i e A n e r k e n n u n g s k l a g e d e s A r t . 79 S c h K G m i t u m g e k e h r t e n P a r t e i r o l l e n . T r o t z d e r V e r - t a u s c h u n g d i e s e r R o l l e n , t r o t z d e s A u f t r e t e n s d e s S c h u l d - n e r s a l s K l ä g e r b l e i b t d i e B e w e i s l a s t f ü r d a s B e s t e h e n d e r s t r e i t i g e n F o r d e r u n g b e i m B e k l a g t e n , w ä h r e n d d e r K l ä g e r s i c h d a r a u f b e s c h r ä n k e n k a n n , r e i n n e g a t i v d i e E x i s t e n z d e r F o r d e r u n g z u b e s t r e i t e n . E b e n s o g i l t a l s G e r i c h t s s t a n d f ü r d i e A b e r k e n n u n g s k l a g e n i c h t e t w a d e r G e r i c h t s s t a n d d e s W o h n o r t e s d e s B e k l a g t e n , s o n d e r n d e r - j e n i g e d e s B e t r e i b u n g s o r t e s . I s t a b e r d e r A b e r k e n n u n g s - p r o z e s s n i c h t a l s e i n b e s o n d e r e s G e b i l d e a u f z u f a s s e n , s o n d e r n a l s m i t d e m g e w ö h n l i c h e n , k a n t o n a l r e c h t l i c h g e r e - g e l t e n o r d e n t l i c h e n P r o z e s s v e r f a h r e n i d e n t i s c h z u b e z e i c h n e n , s o l i e g t , w e n n d i e K a n t o n e d i e M ö g l i c h k e i t d e r E r h e b u n g e i n e r W i d e r k l a g e i n d i e s e m P r o z e s s e z u - * S e p t . - A u g . 8 S . 95 f . d e r Z i v i l k a m m e r n . N ° 66 . 313 l a s s e n , v o n B u n d e s r e c h t s w e g e n k e i n e V e r a n l a s s u n g v o r , d i e s z u v e r h i n d e r n . D a b e i h a t n a t ü r l i c h a l s s e l b s t v e r - s t ä n d l i c h z u g e l t e n , d a s s d u r c h d i e s e n P r o z e s s n u r i n B e z i e h u n g a u f d i e i n B e t r e i b u n g g e s e t z t e F o r d e r u n g b e t r e i b u n g s r e c h t l i c h e W i r k u n g e n e r z e u g t w e r d e n , d . h . d a s s b e i A b w e i s u n g d e r A b e r k e n n u n g s k l a g e d i e p r o v i s o - r i s c h e R e c h t s ö f f n u n g n u r h i n s i c h t l i c h d e r F o r d e r u n g , f ü r d i e d e r S c h u l d n e r b e t r i e b e n w o r d e n i s t , e i n e d e f i n i t i v e w i r d , w ä h r e n d d e r b e k l a g t e G l ä u b i g e r f ü r d i e z w e i t e F o r d e r u n g , d i e m i t t e l s t d e r W i d e r k l a g e i n j u d i c i u m d e d u - z i e r t i s t , s o l c h e B e t r e i b u n g s r e c h t e n i c h t e r w e r b e n k a n n ; w i r d s e i n e W i d e r k l a g e g u t g e h e i s s e n , s o m u s s e r d a h e r , w e n n e r s e i n e F o r d e r u n g e x e q u i e r e n w i l l , d a f ü r z w e c k s E r l a n g u n g d e f i n i t i v e r R e c h t s ö f f n u n g b e s o n d e r s B e t r e i - b u n g a n h e b e n . Z w i n g e n d e G r ü n d e g e g e n d i e Z u l a s s u n g d e r W i d e r k l a g e i m A b e r k e n n u n g s p r o z e s s k ö n n e n a b e r a u c h n i c h t e t w a a u s d e r N a t u r d e r A b e r k e n - n u n g s k l a g e ü b e r h a u p t a b g e l e i t e t w e r d e n . W e n n a u c h g e s a g t w e r d e n k ö n n t e , d a s !) d e r A b e r k e n n u n g s - k l ä g e r i n d e n i n d a s B e t r e i b u n g s v e r f a h r e n h i n e i n g e s c h o - b e n e n A b e r k e n n u n g s p r o z e s s e i g e n t l i c h n u r ü b e r d i e i n B e t r e i b u n g g e s e t z t e F o r d e r u n g R e d e u n d A n t w o r t z u s t e h e n h ä t t e , s o k o m m t d i e s e r E r w ä g u n g d o c h k e i n e b e s t i m m e n d e B e d e u t u n g z u . D a s B u n d e s g e r i c h t h a t s o g a r s c h o n d i e V e r b i n d u n g e i n e r g e w ö h n l i c h e n F e s t - s t e l l u n g s k l a g e m i t e i n e r K o l l o k a t i o n s a n f e c h t u n g s k l a g e a l s b u n d e s r e c h t l i c h n i c h t a n f e c h t b a r e r k l ä r t , o b s c h o n d e r K l ä g e r i n j e n e m F a l l e d i e V e r f ü g u n g e i n e r K o n k u r s - b e h ö r d e a n f o c h t u n d d a h e r d o r t n o c h m e h r A n l a s s . v o r - h a n d e n g e w e s e n w ä r e , g e g e n e i n e d e r a r t i g e K l a g e n k o n - k u r r e r i z S t e l l u n g z u n e h m e n , a l s h i e r g e g e n d i e Z u l a s s u n g d e r W i d e r k l a g e (v g l . U r t e i l i . S . T i r a v a n t i g e g e n K 0 n k u r s m a s s e J . F e I d e r & O e , v o m 20 . M a i 1915 *) . A n g e s i c h t s d e s U m s t a n d e s , d a s s e s s i c h m a t e r i e l l b e i d e r W i d e r k l a g e i m A b e r k e n n u n g s p r o z e s s e e i g e n t l i c h n i c h t u m e i n e w i r k l i c h e W i d e r k l a g e , s o n d e r n l e d i g l i c h u m d i e s o n s t ü b e r a l l z u g e l a s s e n e k l a g e w e i s e G e l t e n d - * O b e n S . 229 f .

314 Entscheidungen machung eines Anspruches neben einem andern handelt, vermag dem oben erwähnten Bedenken vollends keine ausschlaggebende Bedeutung beigemessen zu werden. Dem klagenden Schuldner wird vielmehr durch die gleichzeitige Erledigung des Widerklageanspruchs mit dem Aberkennungsanspruch direkt gedient, da er andernfalls damit rechnen müsste, für den Widerklageanspruch besonders ins Liecht gefasst zu werden, d. h. einen zweiten Prozess durchführen zu müssen. Inkonvenienzen könnte die Zulassung der Widerklage im Aberkennungsprozess höchstens für den beklagten Gläubiger, für den Widerkläger selbst, zur Folge haben, nämlich dann, wenn dadurch die Erledigung des Aberkennungsprozesses verzögert werden und das Exekutionsrecht des Beklagten gegen den Kläger noch länger gehemmt bleiben sollte. Im übrigen erscheint aber die Zulässigkeit der Widerklage im Aberkennungsprozess praktisch durchaus geboten, da sonst das Zerreißen von Ansprüchen, die zusammen eine einzige Forderung bilden oder sonstwie eng zusammengehören, begünstigt und die Möglichkeit einer verschiedenen Beurteilung der einzelnen Ansprüche in den verschiedenen Prozessen geschaffen würde (für Zulassung der Widerklage: Kantonsgericht St. Gallen, Entscheidungen 1894 N° 15 und v. Wvss, Schweiz. Juristenzeitung S. 371 ff.; dagegen: Berner Appellationshof, in Z. b. J. V. XL S. 397, Luzerner Obergericht in Maximen 1900 N° 892 und BLUMENSTEIN, Handbuch des Schuldbetriebsrechts, S. 310 Anm. 49). Das angefochtene Urteil ist daher auch in Beziehung auf die Widerklage zu bestätigen. Demnach hat das Bundesgericht erkannt: Die Berufung wird abgewiesen und das Urteil des Kantonsgerichts des Kantons St. Gallen vom 6. April 1. Mai 1915 bestätigt. *! f ! t i der Zivilkammern. N° 67. SI\ 67. Urteil der II. Zivilabteilung vom 5. Juli 1915 i. S. Wertheimer 8G Weil, Beklagte, gegen Knarr, Klägerin. Anfechtungsklage. Oertlich anwendbares Recht. Natur der in Art. 292 SchKG festgesetzten fünfjährigen Frist (Verjährung Verwirkung oder Befristung '1). Unterbrechung der Verjährung durch Arrest. Klaglegitimation nach Art. 260. Recht des Anfechtungsbeklagten auf Kompensation eines Teils der Urteilssumme mit der Dividende, die auf seine nach Art. 291 Abs. 2 wiederauflebende Forderung entfallen würde. Ausgangspunkt der Zinspflicht des Anfechtungsbeklagten. A. - Der Futterhändler Frefel in Emmishofen (Thurgau) hatte Anfangs 1908 von der Beklagten fünf Wagen Reisfuttermehl - ein sechster Wagen. falls für diesen Prozess ausser Betracht - gekauft, die in den Monaten Januar bis März nach Petershausen-Konstanz zu liefern und in den Monaten April bis Juni zu beliefern waren. Die vier ersten Wagen wurden, weil von Frefel nicht beanstandet, in den Büchern der Lagerhausgesellschaft Petershausen ohne weiteres auf den Namen des Frefel eingetragen. Den fünften Wagen soll Frefel zuerst beanstandet, dann aber doch angenommen haben, worauf er von der Lagerhausgesellschaft ebenfalls auf seinen Namen eingetragen wurde. Am 7. Mai versuchte er nachträglich, alle fünf Wagen zu beanstandet. Die Beklagte ging jedoch nicht darauf ein. Am 18. Mai, als die vierte der von Frefel akzeptierten Tratten fallig wurde - die drei ersten waren bereits teils prolongiert teils protestiert worden - fand in Konstanz eine Besprechung zwischen Frefel und einem Teilhaber der Beklagten (Weil) statt, deren Resultat darin bestand, dass die Beklagte sämtliche fünf Wagen zurücknahm und dem Frefel ausserdem noch ein grösseres Quantum Mehl abkaufte, welche Frefel von andern Lieferanten bezogen hatte. Der Kaufpreis für die Mehlmenge betrug etwas über 3000 Fr., der Rückkaufpreis für die fünf*