

BGE 49 III 57

Bundesgericht (BGE), 1923-01-01, DE

Quelle: https://mcp.opencaselaw.ch/entscheid/bge_49_III_57

FR: ATF 49 III 57

IT: DTF 49 III 57

Volltext

A. Schuldbetreibungs- und Konkursrecht. Poursuite et rAHUte. I. ENTSCHEIDUNGEN DER SCHULDBETREFFUNGS- UND KONKURSKAMMER ARR~TS DE LA CHAMBRE DES POURSUITES ET DES FAILLITES. 11. Entscheid vom 21. März 1923 i. S. Hypothekarkasse des Kantons Bern. Nachlassverwalter (1. Abt. Verwalt. d. g. e. d. s. a. b. t. r. e. t. u. n. g. a. n. d. i. e. 'G. l. ä. u. b. i. g. e. r. I. s. t. e. h. t. d. e. r. P. f. a. n. d. v. e. r. w. e. r. t. u. n. g. s. - b. e. t. r. e. i. b. u. n. g. f. ü. r. p. f. a. n. d. g. e. d. e. c. k. t. e. F. o. r. d. e. r. u. n. g. e. n. n. i. c. h. t. e. n. t. g. e. g. e. n. V. o. r. a. u. s. s. e. t. z. u. n. g. e. n. u. n. d. W. i. r. k. u. n. g. e. n. d. e. r. V. e. r. w. e. r. t. u. n. g. d. e. r. P. f. ä. n. d. e. r. d. u. r. c. h. d. e. n. L. i. q. u. i. d. a. t. i. o. n. s. s. a. c. h. w. a. l. t. e. r. S. c. h. K. G. A. r. t. 3. 0. 5. A. b. s. 2, 3. 1. 1. A. - D. u. r. c. h. v. o. n. d. e. r. N. a. c. h. l. a. s. s. b. e. h. ö. r. d. e. a. m. 2. 6. M. a. i. 1. 9. 2. 2. b. e. s. t. ä. t. i. g. t. e. n. N. a. c. h. l. a. s. s. v. e. r. t. r. a. g. ü. b. e. r. l. i. e. s. s. d. i. e. S. c. h. w. e. i. z. e. r. i. s. c. h. e. C. e. l. l. u. l. o. i. d. w. a. r. e. n. f. a. b. r. i. k. A. - G. i. n. Z. o. l. l. i. k. o. f. e. n. l. i. h. r. e. n. G. l. ä. u. b. i. g. e. r. n. d. i. e. s. ä. m. t. l. i. c. h. e. n. G. e. s. e. l. l. s. c. h. a. f. t. s. a. k. t. i. v. e. n. [z. u. r. S. e. l. b. s. t. l. i. q. u. i. d. a. t. i. o. n. , w. o. l. d. e. i. d. e. r. S. a. c. h. w. a. l. t. e. r. i. m. N. a. c. h. l. a. s. s. v. e. r. f. a. h. r. e. n. , N. o. t. a. r. H. a. e. r. d. i. i. n. B. e. r. n. , a. l. s. L. i. q. u. i. d. a. t. o. r. ~ z. e. i. c. h. n. e. t. w. u. r. d. e. A. m. 2. 7. / 8. N. o. v. e. m. b. e. r. 1. 9. 2. 2. i. h. o. b. ; d. i. e. H. y. p. o. t. h. e. k. a. r. k. a. s. s. e. d. e. s. K. a. n. t. o. n. s. B. e. r. n. f. ü. r. j. e. e. i. n. e. A. n. n. u. i. t. ä. t. z. w. e. i. e. r. a. u. f. L. i. e. g. e. n. s. c. h. a. f. t. e. n. d. e. r. S. c. h. w. e. i. z. C. e. l. l. u. l. o. i. d. w. a. - r. e. n. f. a. b. r. i. k. A. - G. h. a. f. t. e. n. d. e. r. S. c. h. u. l. d. b. r. i. e. f. e. d. i. e. i. m. N. a. c. h. l. a. s. s. v. e. r. f. a. h. r. e. n. a. l. s. p. f. a. n. d. g. e. d. e. c. k. t. b. e. h. a. n. d. e. l. t. w. o. a. e. n. w. a. r. e. n. , B. e. t. r. e. i. b. u. n. g. a. u. f. G. r. u. n. d. p. f. a. n. d. v. e. r. w. e. r. t. u. n. g. a. n. M. i. t. B. e. s. c. h. w. e. r. d. e. v. o. m. 6. D. e. z. e. m. b. e. r. v. e. r. l. a. n. g. t. e. N. o. t. a. r. H. a. e. r. d. i. u. n. t. e. r. H. i. n. w. e. i. s. a. u. f. d. e. n. N. a. c. h. l. a. s. s. v. e. r. t. r. a. g. A. u. f. h. e. b. u. n. g. d. i. e. s. e. r. B. e. t. r. e. i. b. u. n. g. e. n. A. S. 4. 7. I. I. I. - 1. 9. 2. ~ 5. 5. 8. 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. r. e. c. h. t. N. O. 1. 1. B. - D. u. r. c. h. E. n. t. s. c. h. e. i. d. v. o. m. 3. 1. J. a. n. u. a. r. h. a. t. d. i. e. A. u. f. s. i. c. h. t. s. b. e. h. ö. r. d. e. i. n. B. e. t. r. e. i. b. u. n. g. s. - u. n. d. K. o. n. k. u. r. s. s. a. c. h. e. n. d. e. s. K. a. n. t. o. n. s. B. e. r. n. i. n. a. n. a. l. o. g. e. r. A. n. w. e. n. d. u. n. g. d. e. s. A. r. t. 2. 0. 6. S. c. h. K. G. d. i. e. B. e. s. c. h. w. e. r. d. e. z. u. g. e. s. p. r. o. c. h. e. n. e. - G. e. g. e. n. d. i. e. s. e. n. E. n. t. s. c. h. e. i. d. h. a. t. d. i. e. H. y. p. o. t. h. e. k. a. r. k. a. s. s. e. d. e. s. K. a. n. t. o. n. s. B. e. r. n. a. m. 9. F. e. b. r. u. a. r. d. e. n. R. e. k. u. r. s. a. n. d. a. s. B. u. n. d. e. s. g. e. r. i. c. h. t. e. i. n. g. e. l. e. g. t. m. i. t. d. e. n. A. n. t. r. ä. g. e. n. , e. s. s. e. i. a. u. f. d. i. e. B. e. s. c. h. w. e. r. d. e. n. i. c. h. t. e. i. n. z. u. t. r. e. t. e. n. , e. v. e. n. t. u. e. l. l. s. e. i. s. i. e. a. b. z. u. w. e. i. s. e. n. D. i. e. 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. k. a. m. m. e. r. z. i. e. h. t. i. n. E. r. w. ä. g. u. n. g. : 1. - Z. u. U. n. r. e. c. h. t. b. e. s. t. r. e. i. t. e. t. d. i. e. R. e. k. u. r. r. e. n. t. i. o. n. d. i. e. Z. u. l. ä. s. s. i. g. k. e. i. t. d. e. s. B. e. s. c. h. w. e. r. d. e. w. e. g. e. s. z. u. r. G. e. l. t. e. n. d. m. a. c. h. u. n. g. d. e. s. a. u. s. d. e. m. A. b. s. c. h. l. u. s. s. e. i. n. e. s. N. a. c. h. l. a. s. s. v. e. r. t. r. a. g. e. s. m. i. t. V. e. r. m. ö. g. e. n. s. a. b. t. r. e. t. u. n. g. a. n. d. i. e. G. l. ä. u. b. i. g. e. r. h. e. r. g. e. l. e. i. t. e. t. e. n. B. e. t. r. e. i. b. u. n. g. s. v. e. r. b. o. t. e. s. W. e. n. n. , w. i. e. i. n. s. t. ä. n. d. i. g. e. r. R. e. c. h. t. s. - s. p. r. e. c. h. u. n. g. a. n. g. e. n. o. m. m. e. n. w. i. r. d. , d. i. e. R. ü. g. e. d. e. r. V. e. r. l. e. t. z. u. n. g. d. e. s. i. n. A. r. t. 2. 0. 6. S. c. h. K. G. f. ü. r. d. e. n. F. a. l. l. d. e. s. K. o. n. k. u. r. s. e. s. a. u. s. g. e. s. p. r. o. c. h. e. n. e. n. B. e. t. r. e. i. b. u. n. g. s. v. e. r. b. o. t. e. s. b. e. i. d. e. n. A. u. f. s. i. c. h. t. s. b. e. h. ö. r. d. e. n. a. n. z. u. b. r. i. n. g. e. n. u. n. d. n. i. c. h. t. e. t. w. a. i. n. A. n. w. e. n. d. u. n. g. v. o. n. A. r. t. 6. 9. Z. i. f. f. 3. S. c. h. K. G. d. u. r. c. h. R. e. c. h. t. s. - v. o. r. s. c. h. l. a. g. z. u. e. r. h. e. b. e. n. i. s. t. , s. o. k. a. n. n. i. c. h. t. s. a. n. d. e. r. e. s. g. e. l. t. e. n. i. m. F. a. l. l. e. , d. a. s. i. m. H. i. n. b. l. i. c. k. a. u. f. e. i. n. e. n. N. a. c. h. l. a. s. s. v. e. r. t. r. a. g. m. i. t. V. e. r. m. ö. g. e. n. s. a. b. t. r. e. t. u. n. g. B. e. t. r. e. i. b. u. n. g. e. n. a. l. s. u. n. z. u. l. ä. s. s. i. g. a. n. g. e. f. o. c. h. t. e. n. w. e. i. l. s. i. c. h. h. i. e. f. ü. r. n. i. c. h. t. s. a. n. d. e. r. e. s. a. l. s. d. i. e. a. n. a. l. o. g. e. A. n. w. e. n. d. u. n. g. d. e. s. A. r. t. 2. 0. 6. S. c. h. K. G. a. n. f. ü. h. r. e. n. l. ä. s. s. t. 2. - D. i. e. P. a. r. t. e. i. e. n. s. t. i. m. m. e. n. d. a. r. i. n. ü. b. e. r. e. i. n. , d. a. s. d. i. e. G. r. u. n. d. p. f. a. n. d. f. o. r. d. e. r. u. n. g. e. n. , v. o. n. d. e. n. e. n. d. i. e. f. ä. l. l. i. g. g. e. w. o. r. d. e. n. e. n. T. e. i. l. b. e. t. r. ä. g. e. d. u. r. c. h. d. i. e. a. n. g. e. f. o. c. h. t. e. n. e. n. Z. a. h. l. u. n. g. s. - b. e. f. e. h. l. e. i. n. B. e. t. r. e. i. b. u. n. g. g. e. s. e. t. z. t. w. u. r. d. e. n. , i. m. N. a. c. h. l. a. s. s. v. e. r. f. a. h. r. e. n. a. l. s. d. u. r. c. h. d. i. e. P. f. ä. n. d. e. r. g. e. d. e. c. k. t. b. e. t. r. a. c. h. t. e. t. w. o. r. d. e. n. s. i. n. d. I. n. f. o. l. g. e. d. e. s. s. t. a. n. d. d. e. r. R. e. k. u. r. r. e. n. t. i. n. a. l. s. G. l. ä. u. b. i. g. e. r. i. n. d. i. e. s. e. r. F. o. r. d. e. r. u. n. g. e. n. n. i. c. h. t. z. u. , s. i. c. h. d. a. r. ü. b. e. r. a. u. s. z. u. s. p. r. e. c. h. e. n. , o. b. s. i. e. d. e. n. N. a. c. h. l. a. s. s. v. e. r. t. r. a. g. a. n. n. e. h. m. e. o. d. e. r. n. i. c. h. t. (A. r. t. 3. 0. 5. A. b. s. 2. S. c. h. K. G.) , u. n. d. i. s. t. d. e. r. N. a. c. h. 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. r. e. c. h. t. N. o. 1. 1. 5. 9. l. a. s. s. v. e. r. t. r. a. g. n. a. c. h. d. e. r. a. u. s. d. r. ü. c. k. l. i. c. h. e. n.

Vorschrift des Art. 311 SchKG für sie nicht rechtsverbindlich. Daher lässt sich der Nachlassvertrag auch den für diese Forderungen angehobenen Pfandverwertungsbetreibungen nicht entgegenhalten. Insbesondere kann der Auffassung nicht beigegeben werden, dass sich diese Betreibungen an der analogen Anwendung des Art. 206 SchKG auch auf die Gläubiger von durch ihre Pfänder gedeckten Pfandforderungen brechen. Nehmen diese Gläubiger am Nachlassverfahren nicht teil, so zählen sie auch nicht - zu denjenigen Gläubigern, an welche der Nachlassschuldner sein Vermögen abtritt, und wenn davon gesprochen worden ist, dass die Abtretung den Gläubigern ein Beschlagsrecht verschaffe, so bleiben die durch ihre Pfänder gedeckten Pfandgläubiger von diesem Beschlagsrecht ausgeschlossen. Folgerichtig muss aber auch angenommen werden, dass die Vermögensabtretung die Rechte solcher Gläubiger nicht beeinträchtigt, mit andern Worten dass jenes Beschlagsrecht durch das Pfandrecht zurückgedrängt wird, wenn und soweit dieses nach der Schätzung des Sachwalters für die Pfandforderung Deckung bietet. Freilich vermögen die unversicherten Gläubiger (zu denen auch die 1 durch ihre Pfänder nicht gedeckten Pfandgläubiger zu rechnen sind) mit Fug den Anspruch auf den Überschuss des Wertes der Pfänder über die Pfandforderungen zu erheben, und es kann dem Liquidationssachwalter daher nicht versagt werden, zu deren Verwertung zu schreiten, wenn die Pfandgläubiger es nicht tun wollen oder mangels Fälligkeit ihrer Forderungen oder aus einem betriebsrechtlichen Grunde nicht tun können. (Ob der Liquidationssachwalter zu diesem Zwecke auch: Ablieferung von Faustpfändern verlangen könne, braucht vorliegend nicht entschieden zu werden.) Einzig für diesen, damals gegebenen Fall hat das Bundesgericht in dem in AS'42 III S. 460 ff. abgedruckten Entscheid angeordnet, dass der Liqui-

60 Schuldbehebungs- und Konkursrecht. N0112. Liquidationssachwalter einen Kollokationsplan (richtiger: ein Lastenverzeichnis) über die Grundstücksbelastungen aufzulegen habe, damit diese, sei es zum Zwecke ihrer Überbindung oder auch nur richtiger Verteilung des Erlöses, festgestellt werden können. Ob einer solchen Verwertung durch den Liquidationssachwalter, wenn sie im übrigen in den Formen der Zwangsverwertung erfolgt, eventuell unter welchen Voraussetzungen, die Wirkung beigegeben werden könne, dass die durch den Veräußerungspreis nicht gedeckten dinglichen Lasten, insbesondere Pfandrechte, untergehen, mit der Massgabe, dass sich der Berechtigte für den Ausfall auf das Nachlassergebnis verweisen lassen muss, oder ob vielmehr ein Zuschlag nicht stattfinden dürfe, wenn sich herausstellt, dass er einen Überschuss zu Gunsten der Kurrentgläubiger doch nicht ergäbe, kann dahingestellt bleiben. Zu einem freihändigen Verkauf bedürfte es nach dem analog anzuwendenden Art. 256 Abs. 2 SchKG jedenfalls der Zustimmung der Pfandgläubiger. Demnach erkennt die Schuldbetr.- und Konkurskammer : Der Rekurs wird begründet erklärt, der angefochtene Entscheid aufgehoben und die Beschwerde des Sachwalters abgewiesen. 12. Entscheid. vom 10. März 1923 LIS. Küller. Begriff des « Berufs » im Sinne von Art. 92 Ziff. 3 SchKü. Ob ein Gewerbebetrieb als Beruf oder als Unternehmern und damit als nicht unter Art. 92 Ziff. 3 faDend - erscheint, ist nicht allgemein nach Berufsarten, sondern im einzelnen Fall zu entscheiden. A. -- Durch Verfügung des Konkursamtes Rorschach wurde unter anderem « die ganze Buchdruckerei » des Beschwerdeführers als Bestandteil von dessen Konkursmasse erklärt. Müller rekurrierte gegen diese Verfügung und beanspruchte die Inventarstücke Nr. 66-76, nämlich: Nr. 66 4 Setzregale, » 67 ein Quadratkasten, » 68 ein Flachkasten, » 69 511 kg Schriften, » 70 3 Schiffe, » 71 2 Winkelhaken Pinzetten, » 72 eine alte Bostonpresse, » 73 ein Tigel Marke

.Gally, 74 Handheftmaschine,) 75 Papierschneidmaschine, » 76 Motor Wechselstrem 3/4 PS. als Kompetenzstücke. Er. machte geltend, dass diese Gegenstände das notwendigste 'Werkzeug darstellen, um den bisherigen Beruf als Buchdrucker auszuüben. Wenn schon die Einrichtung einer Buchdruckerei als iiiipfändbar erklärt worden sei, so sollte hier eine Aus- nahme gemacht werden. Denn der Rekurrent wäre wegen seiner GesundheIt nicht im Stande, als Arbeiter eine Anstellung zu finden. Die Aufsichtsbehörde über Schuldbetreibung und Konkurs des Kantons St. Gallen wies am 10. März 1'923 die Beschwerde ab. Sie führt aus, dass nach bun- desrätlicher Praxis (Archiv 2 Nr 101, S. 273) der Be- trieb einer Buchdruckerei, selbst wenn er handwerks- mässig erfolge, nicht 'als Beruf im Sinne von Art. 92 SchKG aufzufassen sei. Nur ganz besondere Tatbestands- verhältnisse könnten ein Abweichen von diesem Ent- scheid begründen. Solche lägen aber hier nicht vor, denn wer aus gesundheitlichen Gründen nicht als Ar- beiter tätig sein könne, würde auch als Meister nicht arbeitsfähig sein. Die beanspruchten Gegenstände wür- den überdies infolge ihrer' Minderwertigkeit nicht er- lauben, den Beruf als Buchdrucker auszuüben. Es wäre mithin zwecklos, die herausverlangten Gegen-

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