

BGE 55 III 167

Bundesgericht (BGE), 1929-01-01, DE

Quelle: https://mcp.opencaselaw.ch/entscheid/bge_55_III_167

FR: ATF 55 III 167

IT: DTF 55 III 167

Volltext

16t1 Schuldbetreibungs- und Konkursrecht. N° 39. Besichtigung bestimmt_ Dem kann nur vorgebeugt werden, indem eine Pfändung ausserhalb des Betreibungskreises grundsätzlich als nichtig erklärt wird, gleichgültig, ob der Beamte nun im einzelnen Fall an Ort und Stelle gepfändet hat oder nicht. Vor allem aber könnten durch eine Miss- achtung dieser Bestimmungen über die örtliche Zustän- digkeit auch die Rechte Dritter beeinträchtigt werden. welche hinsichtlich der in Frage kommenden Objekte auf Grund von Art. 51 Abs. 1 oder 2 am Ort der gelegenen Sache Betreibung auf Pfandverwertung eingeleitet haben : Wenn nicht der Schuldner selbst die beiden Betreibungs- ämter vom Bestand der beiden bis vor das Verwertungs- begehren geführten Verfahren in Kenntnis setzt - womit nicht unbedingt gerechnet werden kann -, besteht die Möglichkeit, dass beide Ämter, die ja von dem am andern Ort geführten Verfahren keine Kenntnis haben, auf gestell- tes Verwertungsbegehren hin die Vorbereitungen zur Verwertung treffen, wodurch zum Mindesten unnütze Kosten verursacht werden. Mit Bezug auf die Pfändung von Liegenschaften ist auch darauf hinzuweisen, dass das Grundbuchamt gemäss Art. 17 der Grundbuchverordnung die Zuständigkeit des Betreibungsamtes zur Anmeldung der Verfügungsbeschränkung (Art. 15 VZG) zu untersuchen hat und dieselbe im Hinblick auf Art. 4 VZG, welcher die Pfändung durch das Amt der gelegenen Sache voraus- setzt, verneinen müsste; würäe die von einem andern Amt vorgenommene Pfändung nur als anfechtbar betrach- tet, so wäre doch damit zu rechnen, dass das Grundbuch- amt die Vormerkung der Verfügungsbeschränkung min- destens während der Beschwerdefrist verweigert, woraus dem betreibenden Gläubiger unter Umständen, z. B. in- folge einer in der Zwischenzeit erfolgenden Verfügung des Schuldners über das Pfandobjekt ein Schaden erwach- sen könnte. Endlich erscheint es grundsätzlich mit der Organisation des Betreibungswesens, insbesondere mit der Schaffung bestimmter Betreibungskreise unvereinbar, die Vornahme von Amtshandlungen im Kreis eines andern

SehWdbetreibungs- und Konkursrecht. No 40. 167 Amtes zuzulassen. Soweit daher in der bisherigen Recht- sprechung die Vorschriften über die örtliche Zuständigkeit für Pfändungen nicht als zwingend betrachtet worden sein sollten (vgl. BGE 24 I S. 339 = Sep.-Ausg. 1 S. 71 ; BGE 29 I S. 584 = Sep.-Ausg. 6 S. 308), könnte hieran nicht festgehalten werden. 40. Arrit du e decembre lSaS dans Ja cause Cridit. Yverdonnois. IUalisation d'un immeuble vendu par le failli apres l'ouverture de la laillite, mau' avant la publication de celle-ei. (Art. 204 LP.) Pour obtenir en ce C88 Ja radiation du transfert au registre foncier, il suffit que l'administration de Ja faillite passe un acte authen- tique avec l'acquireur. acte constatant que celui-ci acquiesce a Ja rectification du registre. La masse a du reste Ja faculte de reaIiser l'immeuble saus proOOder prealablement a une rectüication du registre foncier. Toute- fois. le tiers qui a acquis l'immeuble de bonne foi ne peut etre deposee que s'il y consent ou si un jugement l'y contraint. Verwertung eines vom Gemeinschuldner nach der Eröffnung, aber vor der Bekanntmachung des Konkurses

verkauften Grundstückes (Art. 204 SchKG) : Um die Löschung der Eintragung der Eigentumsübertragung im Grundbuche zu erwirken, genügt es, dass die Konkursverwaltung mit dem Käufer eine öffentlich beurkundete Vereinbarung trifft, wonach dieser der Grundbuchberichtigung zustimmt. Die Konkursverwaltung kann aber auch ohne vorgängige Grundbuchberichtigung zur Verwertung schreiten. Doch kann der Käufer, welcher das Grundstück in gutem Glauben erworben hat, nur mit seiner Einwilligung oder auf Grund eines Urteiles des Besitzes entsetzt werden. Realizzazione di un fondo venduto dal fallito dopo la dichiarazione di fallimento ma prima che questo fosse pubblicato (art. 204 LEF). Per ottenere in questo caso la radiazione del trapasso di proprietà nel registro fondiario basta che l'amministrazione del fallimento concluda col compratore un atto autentico da cui risulti che questi accetta la rettificazione del registro. 168

Schuldbetreibungs- und Konkursrecht_ N° 40. L'amministrazione del fallimento può del resto realizzare il fondo anche prima d'aver rettificato l'iscrizione nel registro fondiario. Il terzo, compratore di buona fede, potrà, però, essere possessore solo col BUO consenso o costretto da una sentenza. (Abregé.) A. - Dominique Fasel, a Vuissens, a été déclaré en faillite le 8 juin 1928. Le même jour, il a vendu à son fils Rodolphe, par acte stipulé devant le notaire Pilloud, à Yverdon, et présenté le lendemain, 9 juin, au bureau du registre foncier, des fonds sis dans la commune de Demoret (district d'Yverdon). Le Crédit Yverdonnois, à Yverdon, est intervenu dans la faillite le 15 juin 1928 pour une créance hypothécaire de 2130 fr. Estimant que la réalisation des immeubles aliénés n'était possible qu'à la condition de les faire réinscrire au nom du failli dans le registre foncier, et dans l'idée que cette inscription ne pouvait s'opérer qu'avec le concours du failli, l'office a négocié, mais en vain, pendant plus d'une année avec le failli et avec le fils Fasel pour leur faire passer un « acte de rachat ». B. - Le Crédit Yverdonnois a porté plainte le 28 août 1929 à l'autorité fribourgeoise de surveillance lui demandant d'intervenir pour obliger l'office à motiver les opérations de la faillite et pour lui fixer au besoin un délai. L'office, entendu, déclara que le failli et son fils n'ayant pas donné suite à la sommation qui leur avait été faite de passer l'acte de rachat, il avait adressé au président du Tribunal d'Yverdon un mémoire pour faire statuer sur la demande de réinscription des immeubles au chapitre du failli. L'autorité cantonale a rejeté la plainte par décision du 11 novembre 1929. O. - Le Crédit Yverdonnois a recouru contre cette décision au Tribunal fédéral. Schuldbetreibungs- und Konkursrecht. N° 40. 169 Extrait des motifs: Il convient d'attirer l'attention de l'administration dans la faillite sur l'erreur de droit dans laquelle elle est tombée en admettant que le consentement du failli était nécessaire pour faire valoir l'inscription de la vente. L'autorité de surveillance cantonale elle-même paraît partir de l'idée qu'il y avait lieu d'intenter action aussi bien contre le failli que contre le fils Fasel. Le transfert de propriété est postérieur à l'ouverture de la faillite, partant nul à l'égard de la masse en vertu de l'art. 204 LP, lors même qu'il est antérieur à la publication de la faillite (cf. JAEGER, n. 3 sur l'art. 204 LP). Il va de soi que l'office n'a pas à ouvrir action contre le failli. Le préposé était aussi dans l'erreur quand il a voulu faire passer au père et au fils Fasel un acte de retrocession ou de rachat des immeubles. Le fils Fasel n'a rien à retrocéder, attendu que, l'acte du 8 juin 1928 étant nul et non pas simplement annulable (cf. JAEGER, n. 7 sur art. 204), il n'a rien acquis. L'inscription au registre foncier n'a pas de cause légitime (art. 975 CO). Pour en obtenir la radiation, il eut suffi que l'office stipule un acte authentique avec le fils Fasel, acte constatant que celui-ci acquiesce à la rectification du registre. Il n'est pas douteux qu'une telle convention soit possible (RO 46 TI n° 7 p. 34). Et rien ne s'oppose à ce qu'elle intervienne encore sous la forme d'une transaction passée en justice dans le procès intenté

ou a intenter contre le fils Fasel. Du reste, la reinscription des immeubles au nom du failli n'est meme pas necessaire. En matiere d'action revocatoire, il a em juge a maintes reprises que la revo- cation d'un acte d'alienation restitue aux creanciers le droit de faire realiser les biens alienes, comme si ces biens appartenaient encore au debiteur, sans qu'il soit besoin d'une reinscription formelle (retrocession, Rück- übertragung), lorsqu'il s'agit d'immeubles (RO 47 TII n° 27 p. 92 ; JAEGER n. 2 B sur art. 291 LP). AB 55 III - 1929 13 1'10

Schuldbetreibungs- und Konkursrecht. N° 41. S'il en est ainsi en matiere d'action revocatoire, il faut admettre aussi que, dans le cas d'une alienation, non pas . simplement revocable, mais radicalement nulle en vertu de l'art. 204, 10. masse 0. 10. faculte de realiser les immeubles sans etre obligee de faire proceder prealablement a une rectification du registre foncier. TI faut cependant qua l'acquireur consente a 10. realisa- tion par l'administration de la fai llite ou que celle-ci obtienne un jugement contre lui, lorsque, comme en l'espece, on n'est pas en presence d'un transfert de pro- priete opere apres 10. publication de 10. faillite (pareil transfert serait inopposable a 10. masse en toute hypo- these; cf. JAEGER n. 7 sur art. 204). Le transfert etant intervenu a'avant 10. publication de 10. faillite, quoique poste- rieurement a l'ouverture de celle-ci, il peut etre oppose a 10. masse, si l'acquireur est de bonne foi, et l'acquireur ne peut etre deposee par l'administration de 10. faillite que s'il y consent ou si un jugement l'y contraint. La Ghambre des Poursuites et des FaiUites prononce : Le recours est rejere dans le sens des motifs du present arret. 41. Auszug a.us dem Entscheid vom U. Dezember 1929 i. S. Albiez. z u s tel I u n g von Betreibungsurkunden durch die Post an Schuldner, die ein Pos t f ach innehaben. Notificatitm d'actes de poursuite par la poste a un debiteur qui a une case postale. Notificazioni di atti esecutivi per mezzo della posta ad un debitore che possede una easeUa postale. . Hat ein Schuldner zur Inempfangnahme von Brief- sendungen ein Postfach inne, so hat die Zustellung eines vom Betreibungsamt ausgehenden, eingeschriebenen Briefes als an dem Tage erfolgt zu gelten, an welchem die Anzeige vom Eingang des Briefes von der Post in das Fach' gelegt wird, vorausgesetzt, dass dies vor Schalterschluss ge- schieht und der Empfänger damit die Möglichkeit erhält, &huldbetreibtmgs. und Konkursrecht (Zivilabteilungen). N0 42. 1'11 den Brief noch am betreffenden Tage abzuheben. Wollte :man das nicht annehmen, so hätte es der Schuldner in der Hand, die Zustellung von Betreibungsurkunden, die durch die Post befördert werden, nach Belieben hinaus- zuzögern oder ganz zu' V'erhindern, indem er solche Brief- sendungen einfach uneingelöst iiesse. H. URTEILE DER ZIVILABTEILUNGEN ARR:mTS DES SECTIONS CIVILES 42. Auszug aus dem Urteil 4er n. Z1vilabteUun~ vom 24. Oktoker 1929 i. S. Zulauf-Berrmann gegen Beiniger. Zur Anfechtungskl&ga nach Art. 285 ZUf. I SchKG ist nicht nur der ursprüngliche sondern &uch jeder spä.tere Verlustscheingläubiger legitimiert. L'action r~oocatoire de art. 285, eh. 1, LP &ppartient non seule- maut &u crea.ncier primordial, mais atout crOOncier posterieur porteur da l'acte de d6Caut da biens. L'a.zione rivocatoria prevista d&ll'art. 285 cp. 1 LEF spett& non solo al creditore primitivo m& anche a.d ogni creditore ulteriore. possessore dell'&ttest&to di carenza. di beni. AU8 dLm Tatbestand : Die Klägerin, Witwe Rosina Zulauf-Herrmann, haftete solidarisch mit Witwe Emma Käser-Friedli aus einer Bürgschaft. Der Gläubiger führte gegen Witwe Käser Betreibung durch, wobei fast die gesamte Forderung ungedeckt blieb. Vom Gläubiger belangt, bezahlte die Klägerin den ganzen noch ausstehenden Betrag. Darauf- hin händigte ihr der Gläubiger den Verlustschein gegen Witwe Käser aus. Auf Grund des Verlustscheins focht Witwe Zulauf ein von Witwe Käser mit dem Beklagten, Fritz Heiniger, abgeschlossenes Kaufgeschäft an. Der Beklagte bestritt u. a. ihre Klagelegitimation mit der :Begründung, zur

.Anstellung der' Klage nach Art. 285 Züf. I SchKG sei nur der Gläubiger berechtigt. der den Verlustschein ausgestellt erhalten habe und nicht auch derjenige, auf den die For-

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