

## BGE 60 III 235

Bundesgericht (BGE), 1934-01-01, DE

Quelle: [https://mcp.opencaselaw.ch/entscheid/bge\\_60\\_III\\_235](https://mcp.opencaselaw.ch/entscheid/bge_60_III_235)

FR: ATF 60 III 235

IT: DTF 60 III 235

### Volltext

234 Schuldb!>treibungs. und Konkursrecht. No 60. sein. Kann a~r der Ersteigerer (gleichwie der eintreibende Gläubiger) nicht ohne weiteres Eigentümer der an ihn herauszugebenden Sache werden, wie die Vorinstanz selbst zugibt, so versteht sich keineswegs von selbst, dass er sie verwerten dürfe, sondern könnte er das Recht zur Verwertung nur daraus herleiten, dass er (oder der eintreibende Gläubiger) die herausgegebene Sache zunächst dem Betreibungsamt zur Pfändung herausgäbe, entsprechend dem oben zum Konkursformular Nr. 7 Gesagten. Alsdann müsste aber mit der Geltendmachung von Drittansprüchen im Widel'spruchsverfahren gerechnet werden, welche die Vorinstanz einfach aufopfern zu wollen scheint. Indessen lässt sich bei dieser, Perspektive überhaupt kein dem Werte der Sache einigermaßen entsprechendes Steigerungsangebot erwarten, weshalb diese Verwertungsart nicht im Widerspruch zu den eingangs angeführten Vorschriften zum Schaden des Schuldners zugelassen werden darf. ER ist auch gar nicht nötig, den Umweg über die Verwertung des Herausgabeanspruches zu machen; denn wenn die herauszugebende Sache nicht dem Betrieben gehört, so führt die Verwertung doch zu nichts, und wenn sie ihm gehört, so kann sie nach den bereits angeführten Vorschriften vom Betreibungsamt direkt gepfändet, behälldigt und verwertet werden. Die Art. 122 ff. SchKG sehen überhaupt nur den « Verkauf » der beweglichen Sachen und der Forderungen vor, und unter letzteren sind ebenso wenig wie bei dem bereits erörterten Art. 91 SchKG Herausgabeanspruches zu verstehen. Zu den Vermögensbestandteilen anderer Art, für die gemäss Art. 132 SchKG das Verwertungsverfahren in jedem einzelnen Falle von den Aufsichtsbehörden besonders zu bestimmen wäre, kann ein Herausgabeanspruch nicht gerechnet werden, da die beispielsweise Aufzählung der Nutzniessung und des Anteiles an Gemeinschaftsvermögen zeigt, dass hierunter ganz andere Rechtsverhältnisse zu verstehen sind. Kann somit auf keine Weise zur Verwertung des gepfändeten Anspruches geschritten werden, so ist nicht bloss die rechtzeitig angefochtene Überweisung zur Eintreibung, sondern auch die Pfändung, obwohl nicht binnen zehn Tagen mit Beschwerde angefochten, als nichtig, weil keine Grundlage für eine anschliessende Verwertung bildend, aufzuheben. Mit den Arresten braucht man sich nicht mehr zu befassen, weil sie durch die Pfändung ersetzt worden sind und übrigens infolge Erlösehens der Prosequierungsbetreibung gemäss Art. 118 Abs. 2 SchKG ohnehin dahingefallen wären. Demnach erkennt die Schuldbetr. u. Konkurskammer: Der Rekurs wird dahin begründet erklärt, dass die Anweisung gemäss Art. 131 Abs. 2 SchKG und die Pfändung aufgehoben werden. B. Pfandnachlassverfahren, Nachlass von HotelpachLzinsan. Procedure de concordance hypothécaire, remise de fermages d'hôtels. ENTSCHEIDUNGEN DER SCHULDBETREIBUNGS- UND KONKURSKAMMER ARRli:TS DE LA CHAMBRE DES POURSUITES ET DES FAILLITES 61. Extrait de l'arret du 16 octobra 1934 dans la cause Societ& immobiliere da 1& Tour de Longemalle S. A. Remise de jermages et loyers d'hOtels. L'art. 53 bis de l'arrete fedeml du 30 septembre

1932 (arrêté fédéral du 27 mars 1934) ne peut être invoqué par celui qui, lors de la signature du contrat, pouvait et devait prévoir la crise. En s'engageant dans de telles conditions, il commet une faute. ~36 l'Fallnaehlassverfahren. No 6 J. Nachlass t'Oll Hot, elmiet- wld -pachtzinsen. 'Ver beim AbschJuss des Miet- oder Pacht vertrages el i e Kr i se voraussehen konnlt,e und mustt.e, kann den Schutz des Art. 53 bis des Bundesbeschlusses vom 30. September 1932 (Bundesbeschluss vom 27. März 1934) nicht. anruf611. Im Eingehen der Miet- oder Pacht unter >olchen Umständen liegt ein Ver;mlmlen. Condono di lifti e pigioni d'albergo. L'art. 53 bis del decreto federale 30 settembre 1932 (decreto fed. 27 marzo 1934) non pUD essere invocato da colui che aU'atto della firma del contratto di locazione 0 d'affitto poteva e (loyeya prevedere 111. crisi. Impegnandosi in siffatte l'ondizioni egli ha agito colposamente. La disposition de l'article 53 bis de l'arrêté fédéral du 30 septembre 1932 s'inspire de motifs d'équité. Partant de l'idée que la crise actuelle, qui a eu et qui a encore de si fâcheuses relJercussions sur l'industrie hôtelière, était un phénomène qui dépassait toutes prévisions, on a estimé qu'il n'était pas équitable de contraindre les locataires d'hôtels à payer intégralement des loyers qui avaient été fixés dans des circonstances toutes différentes, s'il était établi que, par suite de la crise et sans qu'il y eût eu faute de leur part, ils venaient à se trouver dans l'impossibilité de faire face à leurs engagements. Pour pouvoir bénéficier d'une réduction du loyer, il faut donc en tout premier lieu que la crise puisse être considérée comme une circonstance que les parties n'avaient pas prévue, ni ne pouvaient prévoir. De même que celui qui, en pleine crise, achète un hôtel à un prix supérieur à sa valeur ne peut prétendre se mettre au bénéfice du concordat hypothécaire s'il se trouve de ce fait dans l'impossibilité d'assurer le service des intérêts de ses dettes hypothécaires, de même aussi celui qui, en pleine crise, loue un hôtel aux conditions trop onéreuses n'est pas recevable à invoquer la disposition de l'article 53 bis pour obtenir une réduction du loyer. Aussi bien pourrait-on dire, dans l'un et l'autre cas, que celui qui agit de cette façon ne remplit pas les conditions posées à l'article 1er du même arrêté, car c'est incontestablement une faute que de se lancer dans une industrie alors l'fallnaehlassverfahren. No 62. 237 qu'elle traverse une crise et que personne n'en peut prévoir l'évolution. Celui qui agit de la sorte commet un acte hasardeux et dont il doit supporter lui-même les risques. Il serait mal venu à se plaindre du préjudice que la crise lui cause, même en cas d'aggravation ; il a voulu courir les chances de l'aventure et doit seul en subir les conséquences. 62 . .Arrêt du 9 novembre 1934 dans la causa Società immobiliare Kalagnou Square 4. Remise de loyers d'hôtels. Les mesures prévues par l'art. 53 bis de l'arrêté fédéral gelitten hat. Remissione di canoni ed affitti d'albergo. I provvedimenti previsti dall'art. 53 bis della pattuizione <lei contratto di locazione 0 d'affitto ehe i locali dovevano essere destinati al servizio dell'albergo 0 della pensione. Mancanza di colpa dedotta dal fatto ehe l'esercizio non ha cominciato 11. soffrire deUa crisi ehe nel 1934.

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