

BGE 66 II 105

Bundesgericht (BGE), 1940-01-01, FR

Quelle: https://mcp.opencaselaw.ch/entscheid/bge_66_II_105

FR: ATF 66 II 105

IT: DTF 66 II 105

Volltext

104 Erbrecht. N° 24. combinaison ~u CO (qui se refere d'ailleurs au droit can- tonal) et du CC ne peut que donner lieu a toutes sortes d'incertitudes.: Partant de considerations analogues, le Tribunal federal a par exemple juge que, dans l'hypothese de l'art. 500 CC, la signature ne pouvait etre remplacee par une marque legalisee, puisque l'art. 502 prevoit le cas ou le testateur ne signe pas (RO 45 II 135). L'arret Hager s'est mis dans une certaine contradiction avec cette jurisprudence. Toutefois, meme dans le systeme de cet amt, c'est l'art. 502 et non l'art. 500 qui fait regle pour le disposant qui ne peut ni lire ni ecrire, ou ne peut faire l'un ou l'autre (cf. p. 13 in fine et consid. 2), sauf que le procede employe doit etre compleM par les forma- liMs de l'article 15 CO. Mais, pour ce qui est de l'attes- tation authentique, elle se confondra pratiquement avec le procede en question, soit avec la seconde des formes prevues pour les dispositions de derniere volonM. Quant o.l'apposition de la marque legalisee, elle viendrait s'ajouter 0. cette forme; mais cette adjonction n'a pas de sens, puisque de toute fa90n l'art. 502 doit etre observe et qu'il satisfait deajo. aux conditions de l'art. 15 CO. Ainsi, en definitive, la jurisprudence de l'arret Hager revient, en matiere da pacte successoral, 0. reserver la seconde variante du testament public aux personnes tout 0. fait incapables de signer. Mais si ce procede presente pour ces personnes toutes les garanties, on ne voit pas pourquoi celles-ci ces- seraient d'etre suffisantes lorsque le disposant aurait a la rigueur pu signer. Pour echapper 0. ces contradictions nullement impliquees par une interpretation raisonnable du texte legal, il faut admettre que le disposant par pacte successoral a le choix, tout comme le testateur, entre les deux formes prevues par les art. 500 et ss ce et qu'il peut donc recourir 0. la seconde meme s'il est en mesure de signer. Que si un pacte successoral dresse en la forme de l'art. 502 portait en outre une marque legalisee, il s'agirait d'une surcharge inutile qui n'entrainerait pas nulliM. Sachenrecht. N° 25. 105 En l'espece, le pacte suecessoral conelu par les epoux Jeanneret-Gris est valable, car il est conforme a l'art. 502 CC, Salls qu'on doive reechercher si Jeanneret n'etait reellement pas en mesure de signer, ni si l'attestation authentique etait suffisante au regard de l'art. 15 CO pris isolement. On n'a pas 0. examiner non plus si, dans le cas ou le pacte aurait 13M vicie dans la forme, il n'en serait pas moins devenu inattaquable du fait que, de son vivant, dame Jeanneret l'aurait reconnu et execute en s'en pr6valant pour h6riter de son mari. Par ces motijs, le Tribunal fed6ral rejette le recours et confirme l'arret attaque. III. SACHENRECHT DROITS REELS 25. UrteU der n. Zivilabteilunu vom 16. IlaI 1940 i. S. Knise gegen Capra & Bonati. BaWPlandrecht, vorläufige Eintragung (Art. 839 und 961 ZGB, Art. 22 der Grundbuchverordnung). 1 Der Richter kann ohne damit Bundesrecht zu verletzen: -...:.. binnen der Frist 'des Art. 83911 ZGB eine vorläufige Ein. tragung des Pfandrechts auf unbestimmte Zeit gewähren unter der Bedingung, dass die. Klage a~ Anerkennung des Pfandanspruchs bereits hängig sei oder bnnen angemessener, von ihm bestimmter Frist angehoben werde ; _ binnen der Frist des Art. 83!}11 ZGB die Erneuerung einer bereits erfolgten und dann gelöschte~ vor~ufigen

.Eintragung bewilligen, sofern der Pfandanspruch zwischen Dicht rechts. kräftig erledigt worden ist ; . _ die dem Berechtigten zur Anhebung der Klage gesetzte Frist (Art. 961 am Ende) nach seinem Ermessen erst?-"OOken ... 2. Nach Beendigung des Hauptprozesses bleibt die vorläufige Eintragung bestehen, sofern der Richter deren Ersetzung durch endgültige Eintragung weder selbst anordnet noch dem Berechtigten Frist zur Anmeldung setzt und der Berechtigte auch nicht von sich aus die endgültige Eintragung nachsucht. Vorbehalten bleibt das Recht des Grundeigentümers, gegebenenfalls nach Massgabe des Prozessergebnisses beim Grundbuchamt die Berichtigung oder Löschung einer stehen gebliebenen vorläufigen Eintragung zu verlangen. Hypothèque des entrepreneurs, inscription provisoire (art. 839 et 961 ce, art. 22 ORF). 1. Le juge peut, sans violer le droit fédéral : - ordonner avant l'expiration du délai de l'art. 839 al. 2, l'inscription provisoire du droit de gage pour un temps indéterminé, pourvu que l'action en reconnaissance de ce droit de gage soit déjà pendante ou, si elle ne rest pas encore, soit introduite dans un délai convenable, qu'il fixera; - ordonner, dans le même délai, la réinscription d'un droit de gage qui avait déjà été inscrit à titre provisoire puis radié, dans un délai convenable, dans l'intervalle, le litige relatif à ce droit n'a pas fait l'objet d'un jugement passé en force; - proroger librement le délai qu'il avait fixé à l'ayant droit pour ouvrir l'action. 2. Lorsque le procès principal est terminé, l'inscription provisoire subsiste ; toutefois, elle fait place à une inscription définitive lorsque le juge l'ordonne ainsi, lorsqu'il assigne au titulaire un délai pour faire inscrire définitivement son droit ou lorsque le titulaire lui-même en prend l'initiative. Le propriétaire foncier conserve, selon l'issue du procès, son droit de faire rectifier ou supprimer l'inscription provisoire. Ipotea degli imprenditori, iscrizione provvisoria (art. 839 e 961 ce, art. 22 ORF). 1. Senza violare il diritto federale, il giudice può : - ordinare, prima che sia spirato il termine dell'art. 839 cp. 2 ce, l'iscrizione provvisoria del diritto di pegno per un tempo indeterminato, purché l'azione volta a far riconoscere questo diritto di pegno sia già pendente o, almeno, sia promossa entro un termine adeguato che il giudice fisserà; - ordinare, entro il termine dell'art. 839 cp. 2 ce, la reinscrizione del diritto di pegno che era già stato iscritto provvisoriamente e poi cancellato, in quanto che, nel frattempo, non è stata decisa la controversia relativa a questo diritto non sia stata decisa da una sentenza diventata definitiva; - prorogare liberamente il termine assegnato all'interessato per promuovere l'azione. 2. Terminato il processo principale, l'iscrizione provvisoria sussiste ; tuttavia essa è sostituita da un'iscrizione definitiva quando il giudice disponga. in tale senso, l'interessato stesso, di propria iniziativa, domandi l'iscrizione definitiva. Il proprietario del fondo conserva, secondo il risultato del processo, il diritto di far rettificare o cancellare l'iscrizione provvisoria. A. - Die Klägerin hat für die Beklagten Bauarbeiten ausgeführt. Am 5. August 1937 erlangte sie eine richterliche Bewilligung der vorläufigen Eintragung eines Bau-Sachenrecht. N0 25. 107 pfandrecht für Fr. 6,931.55. Der Richter setzte ihr zugleich eine vom Eintritt der Rechtskraft der Verfügung laufende Frist von zwei Monaten zur Anhebung des ordentlichen Rechtsstreites, ((andernfalls die vorläufige Eintragung gelöscht würde». Die Verfügung wurde den Parteien und dem Grundbuchamt am 9. August eröffnet, Am 9. Oktober verlängerte der Richter die Klagefrist um einen weitem Monat und eröffnete dies in gleicher Weise. Die Klage auf Feststellung der Forderung mit Zinsen und auf Einräumung des Rechtes auf endgültige Eintragung des Baupfandrechtes wurde am 9. November 1937 eingereicht. E. - Mit Urteil vom 16. Februar 1940 hat das Obergericht des Kantons Luzern der Klägerin eine Forderung von Fr. 6,247.45 mit 5% Zins von Fr. 4,212.45 und 4% Zins von Fr. 2,035.- jeseit dem 2. August

1937 zuge- sprochen und sie berechtigt erklärt, hiefür endgültig ein Baupfandrecht eintragen zu lassen. G. - Die Beklagten halten mit der vorliegenden Beru- fung am Antrag auf Abweisung der Klage fest. Das Bundesgericht zieht in Erwägung : 1. - Das Baupfandrecht kann nur binnen dreier Monate nach Vollendung der Arbeit eingetragen werden, und die endgültige Eintragung setzt Anerkennung oder gerichtliche Feststellung der Forderung voraus (Art. 839 Abs. 2 und 3 ZGB). Indessen kann sich der Baugläubiger bei bestrit- tener Forderung gegen die Folgen des Ablaufes dieser gesetzlichen Verwirkungsfrist schützen, indem er binnen der Frist eine vorläufige Eintragung erwirkt und dafür sorgt, dass sie bestehen bleibt, bis die endgültige Eintra- gung erfolgen kann (Art. 961 Ziff. 1 ZGBund Art. 22 Abs. 4 der Grundbuchverordnung). Das ist hier durch die vorläufige Eintragung vom 5./9. August 1937 und die Klagerhebung binnen der auf zwei Monate angesetzten und hemach um einen weitem Monat verlängerten Klage- frist geschehen .. 108 Sachenrecht. N° 25. Die Beklagten wenden ein, die Verlängerung der Klage- frist durch den Richter widerspreche dem Charakter einer Verwirkungsfrist; die vorläufige Eintragung habe daher mit dem unbenutzten Ablauf der zwei Monate ihre Wir- kung verloren. Dem ist nicht beizupflichten. Das ZGB sieht in Art. 961 am Ende die Ansetzung einer Klagefrist durch den Richter vor, ohne deren Dauer ein für allemal zu bestimmen (anders als etwa Art. 107 Abs. 1 SchKG, wonach die vom Betreibungsamt anzusetzende Frist zur Anhebung der Widerspruchsklage unabänderlich zehn Tage zu betragen hat). Der Richter hat also die Frist nach seinem Ermessen zu bestimmen. Daher steht das Bundesrecht auch der nachträglichen Verlängerung der Frist durch den Richter (hier gemäss § 79 der luzernischen ZPO) nicht entgegen. Durch solche Fristerstreckung wird dem Verwirkungscharakter der Frist nicht Abbruch getan, sondern nur der Endpunkt der Frist hinausgeschoben. Wenn Art. 961 Abs. 3 ZGB den Richter verpflichtet, bei Bewilligung der Vormerkung deren Wirkung zeitlich und sachlich genau festzustellen, so heisst das nicht, es müsse auch für den Fall der Prozessanhebung ein bestimm- ter Endtermin festgesetzt werden. Vielmehr genügt es, den Fortbestand der bewilligten Eintragung an die Bedin- gung zu knüpfen, dass der Hauptprozess binnen bestimmter (allenfalls zu verlängernder) Frist angehoben werde. Ist der Hauptprozess bei Bewilligung der vorläufigen Eintra- gung bereits hängig, so braucht gar keine Wirkungsdauer festgesetzt zu werden. Eine andere Frage ist, ob das Pfandrecht nach Beendi- gung des Hauptprozesses binnen bestimmter Frist zur endgültigen Eintragung angemeldet werden müsse. Fehlt es an richterlicher Fristbestimmung hiefür und ordnet der Richter die endgültige Eintragung auch nicht selbst an, so mag der Berechtigte sie zu beliebiger Zeit beim Grundbuchamt nachsuchen; bis dahin besteht solchen- falls die vorläufige Eintragung weiter, wofern der Beklagte nicht deren Löschung für denjenigen Betrag erwirkt, Obligationerirecht. No 26. 109 der allenfalls durch das Urteil nicht geschützt worden ist. 2. - Eine weitere Einwendung der Beklagten geht dahin, die vorläufige Eintragung habe am 5./9. August 1937 gar nicht mehr gültig vorgenommen werden können, nachdem die Klägerin bereits früher eine vorläufige Eintragung erlangt und dann in deren Löschung einge- willigt hatte. Allein das Bundesrecht verbietet die Wieder- holung solcher Eintragungen nicht, sofern die letzte noch binnen der Frist des Art. 839 Abs. 2 ZGB erfolgt. 3. - (Höhe der durch das Pfandrecht zu sichernden Forderung). Demnach erkennt das Bundesgericht : Die Berufung wird abgewiesen und das Urteil des Obergerichtes des Kantons Luzern vom 16. Februar 1940 bestätigt. IV.OBLIGATIONENRECHT DROIT DES OBLIGATIONS 26. Urteil der I. Zivilabteilung vom 8. Mai 1940 i. S. Michel gegen Erben Ackermann. Werkhattung, Art. 58 OR. Geringfügige Vertiefungen im Boden- belag einer Privatwohnung sind keine

Werkmängel. Responsabilité du propriétaire pour les défauts de l'ouvrage, art. 58 CO. De
legers enfoncements qui se sont produits dans le sol d'un appartement particulier ne
constituent pas des défauts de l'ouvrage. Responsabilità del proprietario di un'opera (art. 58
CO). Leggere incavature del pavimento di un appartamento privato non sono difetti
dell'opera. A. - Der Beklagte Michel ist Eigentümer des Hauses Scheuchzerstrasse 164 in
Zürich 6. Anfangs 1935 vermietete er die Parterrewohnung mit Ladenlokal an Arnold
Acker-

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