

## BGE 71 III 161

Bundesgericht (BGE), 1945-01-01, DE

Quelle: [https://mcp.opencaselaw.ch/entscheid/bge\\_71\\_III\\_161](https://mcp.opencaselaw.ch/entscheid/bge_71_III_161)

FR: ATF 71 III 161

IT: DTF 71 III 161

### Volltext

160 Schuldbtreibungs- und Konkursrecht. N 39. vom Betrieben gedeckt wird, ist er deshalb aus dem Pfanderlös vorweg. zu beziehen (Art. 262 Abs. 2 SchKG). Dementsprechend hat die Rekurrentin von vornherein für diesen Aufwand aufzukommen, also der MaBS für die von dieser zu treffenden Massnahmen Vorschuss zu leisten. Auch im übrigen hat die Konkursverwaltung bei ihrer Verantwortlichkeit jedem Nachteil der Masse vorzubeugen, sich insbesondere bei allfälliger Herausgabe des Schuldbriefes vorzusehen (etwa durch Hinterlegung beim Gericht zu treuen Banden) und der Einforderung solcher Ansprüche, die nicht der Pfandhaft unterliegen, entgegenzuwirken, sofern wenigstens die Masse an diesen Ansprüchen irgendein eigenes Interesse hat. Demnach erkennt die SchVuldbetr.-K. Konkurskammer: Der Rekurs wird im Sinne der Erwägungen gutgeheissen und der angefochtene Entscheid aufgehoben. Schuldbtreibungs- und Konkursrecht. Pomuete et Faillite. I. ENTSCHEIDUNGEN DER SCHULDBTREMUNGS- UND KONKURSKAMMER 161 ARR}; TS DE LA CHAMBRE DES POURSUITES ET DES FAILLITES 40. Sentenza I ottobre 1945 nella causa Comune di NOll'aggio. Art. 65 cp. 3 LiliF, art. 518 00. L'esecutore testamentario ha la veste per ricevere atti esecutivi contro l'eredita. indivisa. Prima di far notare un atto esecutivo contro un'eredita. indivisa, il creditore e obbligato ad informarsi presso l'autorita. competente se esista un esecutore testamentario (od un amministratore ufficiale dell'eredita., od un rappresentante della comunione ereditaria a' sensi dell'art. 602 cp. 3 CC). Art. 65 Abs. 3 SchKG, Art. 518 ZGR. Der Willensvollstrecker ist zur Entgegennahme der für die unverteilte Erbschaft bestimmten. Betreuungsurkunden legitimiert. Der Gläubiger hat sich bei der zuständigen Behörde nach dem Vorhandensein eines Wille- oUstreckers, Erbschaftsverwalters oder Erbenvertreters zu erkundigen, bevor er Betreibungs- vorkehren gegen die unverteilte Erbschaft anbegehrt (Art. 518, 554, 602 Abs. 3 ZGB). Art. 65 al.3 LP, art. 518 00. L'executeur testamentaire a qualite pour recevoir les actes de poursuite destm.es a. une succession non p&rtagee. Avant de faire notifier un acte de poursuite concernant une BUC- cession non p&rtagee, le creancier est tenu de s'adresser a. l'autorite competente pour savoir s'il existe un executeur testamentaire (eu un administrateur officiel de la succession ou un representant de la communaute hereditaire dans le sensde l'art. 602 81. 3 00). Ritenuto in fatto: A. - Con precetto n. 0 6574 dell'Ufficio d'esecuzione di Lugano il Comune di Novaggio chiedeva alla. Massa 11 AS m - 19'5 162 Schuldbtreibungs. und Konkursrecht. N 40. ereditaria Cesarina Bertoli, rappresentata da Maria Bertoli, il pagamento della somma di fr. 35.- oltre accessori. Maria Bertoli inoltrava un reclamo ehe l'Autorita. cantonale di vigilanza ammetteva con decisione 7 settembre 1945, annullando il precetto esecutivo, poiche la de cui'U8 aveva nominato quale esecutrice testamentaria Cesira Brignoni. B. - Oon tempestivo ricorso alla Camera d'esecuzione e dei fallimenti dei Tribunale federale il Comune di Novaggio ha chiesto ehe sia. riconosciuta 10. validita. del precetto n. 0 6574 dell'Ufficio di Lugano, adducendo

d'ignorare che Brignoni fosse l'esecutrice testamentaria della de cui'U8. Considerando in diritto : In sede cantonale Maria Bertoli non ha contestato 10. sua qualità di erede legale della de cui'U8, ma ha sostenuto di non aver veste per ricevere il precetto esecutivo, data 10. nomina d'un'esecutrice testamentaria. Giusta l'art 65, ep. 3 LEF, se l'esecuzione è diretta contro un'eredità indivisa, 10. notifica degli atti esecutivi si fa 0.1 rappresentante dell'eredità. 0, s'egli non è conosciuta, ad uno degli eredi. Si pone pertanto il quesito se l'esecutore testamentario debba essere considerato come rappresentante deU'eredità.. La risposta dev'essere affermativa. Secondo l'art. 602, ep. 3 ce, l'autorità competente, richiesta da un coerede, può nominare aUa comunione ereditaria un rappresentante fino aUa divisione : la giurisprudenza riconosce 0. questo rappresentante 10. veste per ricevere atti esecutivi contro l'eredità indivisa (RU 53 II 208 ; efr. anche RU 59 II 122 e seg.). TI provvedimento contemplato daU'art. 602, ep. 3 ce e ~uttavia escluso, perché e senza scopo, quando esiste un amministratore ufficiale deUa successione, i cui poteri. sono, d'altra parte, gli stessi che spettano (salva contrario. disposizione del testatore) aU'esecutore testamentario (art. 518 ep. 1 ce). Schuldbetreibungs- und Konkursrecht. N° 40. 163 Ne segue che l'amministratore ufficiale della successione e quindi anche l'esecutore testamentario debbono avere la veste per ricevere atti esecutivi contro l'eredità indivisa. Questa conclusione appare anche giustificata quando si consideri che, 0. norma dell'art. 518, ep. 2 ce, l'esecutore testamentario è incaricato di «pagare i debiti deUa successione», il che implica, tra l'altro, il dovere di esaminare il fondamento dei erediti fatti valere in via esecutiva contro l'eredità indivisa e di prendere i provvedimenti adeguati. TI ricorrente obietta benal che ignorava in concreto 10. nomina d'un'esecutrice testamentario.. Mo. quest'obiezione non può essere accolta. L'art. 65 ep. 3 LEF, secondo cui il ereditore precedente può far intimare un atto esecutivo contro l'eredità indivisa ad uno qualunque degli eredi, può avere gravi conseguenze specialmente per gli altri eredi ; il ereditore può valersi di esso soltanto quando non abbia motivo di ritenere che l'amministrazione dell'eredità indivisa sia affidata ad un rappresentante. Si giustifica quindi che, prima di {ar notificare un atto esecutivo contro un'eredità indivisa, il ereditore sia obbligato ad informarsi presso l'autorità competente se esista un amministratore ufficiale dell'eredità., od un esecutore testamentario od un rappresentante della comunione ereditaria 0.' sensi dell'art. 602, ep. 3 00. In concreto il Comune di Novaggio ha . omissso di assumere siffatte informazioni presso 10. Pretura di Lugano-campagna e non può quindi invocare che ignorava 10. nomina d'un'esecutrice testamentario., aUa quale avrebbe dovuto far notificare il precetto esecutivo. La Camera d' esecuzione e dei fallimenti pronuncia : TI ricorso è respinto.

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