

## BGE 73 III 136

Bundesgericht (BGE), 1947-11-11, DE

Quelle: [https://mcp.opencaselaw.ch/entscheid/bge\\_73\\_III\\_136](https://mcp.opencaselaw.ch/entscheid/bge_73_III_136)

FR: ATF 73 III 136

IT: DTF 73 III 136

### Volltext

136 Schuldbetreibungs- und Konkursrecht. N° 34. Auf die von der Vorinstanz angeführten Entscheidungen lässt sich deren An~icht auch nicht stützen. Wenn danach ein als Kläger in einem Kollokationsprozess nach Art. 148 SchKG obsiegender Gläubiger seine Kostenforderung, SQ- weit sie beim Prozessgegner nicht einbringlich ist, vorweg aus dem Prozessgewinne decken darf, so wird diese For- derung damit nicht zum Bestandteil der Betreibungs- kosten. Nur der Prozessgewinn, keineswegs der übrige Verwertungserlös steht dafür zur Verfügung, weil es sich gerade nicht um Betreuungskosten im Sinne von Art. 144 Abs. 4 SchKG handelt. Die auf unzutreffender Rechtsgrundlage beruhende Ent- scheidung ist aufzuheben. Die Vorinstanz hat auf richtiger Grundlage neu zu entscheiden ... Demnach erkennt die Schuldbetr.- u. Konkurskammet- : Der Rekurs wird dahin gutgeheissen, dass der angefoch- tene Entscheid aufgehoben und die Sache zu neuer Beur- teilung im Sinne der Erwägungen an die Vorinstanz zurückgewiesen wird. 34. Auszug aus dem Entscheid vom 11. November 1947 i. S. Lötseher. Pfändungsanschlu88 gemiiB8 Art. 111 SchK G. Die Verfügung, mit ds;lr das Betreibungsamt ein Teilnahme- begehren trotz Versäumnis der Frist von 40 Tagen zulässt, ist nicht schlechthin nichtig, sondern kann nur innert der Frist des Art. 17 Abs. 2 SchKG angefochten werden. Mündlich- gestellte Teilnahmebegehren sind gültig. Participation a la 8ai8ie, Belon l'art. 111 LP. La dooision par laCJ.uelle l'office fait droit a -une demande de parti- cipation a Ja saIsie presenMe apres l'expiration du delai legal de 40 jours n'est pas nulle de plein droit, mais peut seulement faire l'objet d'une plainte dans le delai fixe par Part. 17 al. 2 LP. Une demande de participation a la saisie est valable ml'ime si elle a. ete faite verbalement. Parleecipazione al pignoramento giu8ta. l'art. 111 LEF. La decisione con cui l'ufficio accoglie una domanda di parteci- pazione al pignoramento presentata dopo la scadenza del Schuldbetreibungs. und Konkursrecht. NO 34. 137 termin~ legale di 40 g~orni non e radicalmente nulla, ma puo essere Impugnata medlante reclamo entro il termine stabilito dall'art. 17 cp. 2 LEF. Una ~omanda di partecipazione ai pignoramento e valida anche se e stata fatta a voce. Die Vorinstanz ist mit Recht davon ausgegangen, dass die Betreibungsbehörden zu prüfen haben, ob die betrei- bungsrechtlichen Voraussetzungen für den Pfändungs- anschluss gemäss Art. 111 SchKG erfüllt seien, und dass die in dieser Bestimmung festgesetzte Frist von 40 Tagen seit der Pfändung nicht nur für den Ehegatten, die un- mündigen Kinder, die Mündel und Verbeiständeten gilt, sondern auch für die mündigen Kinder, die Forderungen aus Art. 334 ZGB geltend machen (BGE 41 III 400). Das Betreibungsamt hätte also die Teilnahmebegehren der Rekurrenten vom Juni 1947 als verspätet zurückweisen sollen. Daraus folgt jedoch nicht, dass der gleichwohl verfügte Anschluss an die Pfändung vom 30. Januar 1937 heute einfach als wirkungslos anzusehen sei. ·Wollte der Gläubiger (Fellmann) sich die Teilnahme der Rekurrenten an dieser Pfändung nicht gefallen lassen, so hätte er gemäss Art. 17 SchKG binnen 10 Tagen, nachdem er von der Entgegennahme ihrer Anslusserklärungen Kenntnis er- .halten hatte, Beschwerde führen müssen. Die Fristset-

zungen gemäss Art. 111 Abs. 2 SchKG vom 9. und 20. Juni 1947 zeigten ihm unzweideutig, dass das Betreibungsamt jenen Erklärungen Folge gegeben und sie nicht etwa als verspätet und mithin unzulässig erachtet hatte. Die Beschwerdefrist lief also bis zum 19. bzw. 30. Juni 1947. Da Fellmann sie unbenutzt verstreichen liess, muss er die Teilnahme der Rekurrenten heute gelten lassen, und zwar findet diese angesichts der noch nicht beseitigten Bestreitung vorderhand mit dem Rechte der provisorischen Pfändung statt (Art. 111 Abs. 3 SchKG). Anders wäre zu entscheiden, wenn die Befristung des in Art. 111 SchKG vorgesehenen Pfändungsanschlusses auf 40 Tage zwingender Natur und ein trotz Versäumnis dieser Frist verfügter Anschluss daher nichtig wäre. Das 138 Schuldbetreibungs- und Konkursrecht. N° 34. hat jedoch die Vorinstanz mit Recht selber nicht angenommen. Öffentliche Interessen oder Interessen dritter, alp Verfahren nicht beteiligter Personen werden durch die Zulassung einer nach Art. 111 SchKG verspäteten Teilnahmeerklärung nicht verletzt. Die Rücksicht auf Gläubiger, die inzwischen eine neue Pfändung erwirkt haben, fordert nicht, dass dem trotz Verspätung erfolgten Anschluss überhaupt jede Wirkung abgesprochen werde. Ihre Interessen lassen sich gegebenenfalls auf andere Weise wahren. Ebenso wenig bildet es einen Nichtigkeitsgrund, wenn nach dem Anschluss der Rekurrenten die nach Art. II 0 Abs. 1 Satz 2 gebotene Ergänzungspfändung unterblieben ist. Diese kann nachgeholt werden, solange der Zahlungsbefehl gilt (Art. 88 Abs. 2 SchKG). In welchem Verhältnis die nachträglich vollzogene Ergänzungspfändung zu neuen Pfändungen steht, die inzwischen zugunsten anderer Gläubiger vollzogen worden sind, ist eine Frage für sich, die heute nicht zur Beantwortung steht. Im übrigen haben die Rekurrenten vor Bundesgericht behauptet, sie haben bereits am 19. Februar 1947, also während der Frist von 40 Tagen seit der Pfändung vom 30. Januar 1947, mündlich Teilnahmebegehren gestellt. Dieses neue Vorbringen ist nicht verspätet, da die Rekurrenten im kantonalen Verfahren nicht zu Worte gekommen sind (Art. 79 Abs. 1 OG). Teilnahmeerklärungen im Sinne von Art. 111 SchKG können gültig auch mündlich abgegeben werden. Die Sache wäre also zur Überprüfung der Angaben der Rekurrenten an die Vorinstanz zurückzuweisen, wenn sie nicht schon deswegen als Teilnehmer an der erwähnten Pfändung anzuerkennen wären, weil Fellmann den im Juni 1947 verfügten Anschluss nicht rechtzeitig angefochten hat. Schuldbetreibungs- und Konkursrecht. N° 35. 139 35. Entscheidung vom 14. November 1947 i. S. Fellerabünd. Die Steigertmg ist jedem Gläubiger, zu dessen Gunsten die zu versteigernde Sache (Liegenschaft oder Fahrnis) gepfändet ist, besonders anzuzeigen (Art. 125 Abs. 3 SchKG, Art. 30 Abs. 2 VZG). Beschwerde des nicht gehörig benachrichtigten Gläubigers (Art. 136bis SchKG). Die Aufhebung des Zuschlags ist abzulehnen, wenn die versteigerte Sache inzwischen an einen Dritten veräußert worden ist und die eigenen Ausführungen des Beschwerdeführers zeigen, dass er die Eigentumsansprüche des Dritten nicht mit stichhaltigen Gründen zu bestreiten vermag. L'office est tenu d'aviser spécialement du lieu, du jour et de l'heure de l'enchère les créanciers au profit desquels les biens à réaliser (meubles ou immeubles) ont été saisis (art. 125 al. 3 LP, 30 at 2 ORI). Plainte du créancier qui n'a pas été correctement avisé (art. 136bis LP). L'annulation de l'enchère doit être refusée si le créancier a été avisé à temps et à l'heure, et si les biens affectés ont été saisis (art. 125 ep. 3 LEF, 30 cp. 2 RRF). Le réclamation du créancier qui n'a pas été correctement avisé (art. 136bis LEF). L'annullamento dev'essere negato se la

cosa e stata nel fra:tt~mpo rivenduta ad un terzo e se risulta dane stesse allegazlOm del reclamante ch'egli non ha validi motivi da far vaiere per con- testare Ia proprieta del terzo. Am 11. Juli 1947 versteigerte das Betreibungsamt Rapperswil im Auftrage des Betreibungsamtes Zürich 9 die in der Werkstatt der Firma Th. Schulthess & Co. in Rapperswil stehende Stanzmaschine, die zugunsten zweier Gruppen von Gläubigern des Rene Labhardt gepfändet worden war. Liselotte Rothenfluh, der die auf Fr. 5000.- geschätzte Maschine für Fr. 1450.- zugeschlagen wurde, verkaufte sie am 15. Juli 1947 für Fr. 4400.- an Hans Frey, der sie gleichen Tages an Th. Schulthess & Co. ver- mietete. Der Rekurrent, der sich als Gläubiger der zweiten Gruppe bezeichnet und von der auf Begehren der Gläu-

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