

# **BGer 5A\_364/2013 vom 14. Oktober 2013**

Bundesgericht, 2013-10-14, FR

Quelle: [https://mcp.opencaselaw.ch/entscheid/bger\\_5A\\_364\\_2013](https://mcp.opencaselaw.ch/entscheid/bger_5A_364_2013)

FR: TF 5A\_364/2013 du 14 octobre 2013

IT: TF 5A\_364/2013 del 14 ottobre 2013

## **Erwägungen**

### **E. 1**

La requête de la recourante tendant à la jonction des causes 5A\_362 à 364/2013 - justifiée par des motifs d'économie de la procédure - est rejetée ( art. 24 PCF , en relation avec l' art. 71 LTF ). Même si ces affaires reposent sur des faits semblables et soulèvent des questions juridiques identiques, les poursuites concernent des poursuivantes différentes, de sorte que la mesure sollicitée ne paraît pas opportune. Au demeurant, l'intéressée ne démontre pas en quoi celle-ci influencerait sur sa position juridique.

### **E. 2**

Le recours a été déposé dans le délai légal ( art. 100 al. 2 let. a LTF ) à l'encontre d'une décision finale ( art. 90 LTF ; ATF 135 I 187 consid. 1.2 et la jurisprudence citée) rendue en matière de poursuite pour dettes ( art. 72 al. 2 let. a LTF , en relation avec l' art. 19 LP ) par une autorité de surveillance statuant en dernière (unique) instance cantonale ( art. 75 al. 1 et 2 LTF ; LEVANTE,

in : Basler Kommentar, SchKG I, 2e éd., 2010, n° 19 ad art. 19 LP ); il est ouvert indépendamment de la valeur litigieuse ( art. 74 al. 2 let. c LTF); la poursuivante, dont l'annulation de la poursuite a été confirmée par l'autorité précédente, a qualité pour recourir ( art. 76 al. 1 LTF ; arrêt 7B.271/2001 du 10 janvier 2002 consid. 1a).

### **E. 3.1**

En dehors d'une procédure de plainte, l'office peut reconsidérer sa décision tant que le délai pour porter plainte ( art. 17 al. 2 LP ) n'est pas échu; une fois ce délai expiré, un nouvel examen est exclu, à moins que la mesure en question ne soit nulle au sens de l' art. 22 LP ( ATF 97 III 3 consid. 2; arrêt 5A\_460/2009 du 20 octobre 2009 consid. 2.1, avec les arrêts cités).

En l'occurrence, le commandement de payer a été notifié le 28 janvier 2013 et sa notification révoquée le 4 février suivant, c'est-à-dire dans le délai de plainte de 10 jours; comme l'a retenu l'autorité précédente, la décision de l'Office - improprement qualifiée d'« annulation » - apparaît dès lors régulière à la forme.

### **E. 3.2**

Selon une jurisprudence constante, «

l'inobservation des règles sur le for de la poursuite n'entraîne la nullité de plein droit des actes dont il s'agit que dans le cas où elle lèse l'intérêt public ou les intérêts de tiers »; la notification d'un commandement de payer par un office des poursuites incompetent ne satisfait pas à cette condition, car elle «

ne met pas en jeu l'intérêt public ni l'intérêt de tiers, puisque le droit de participer à la saisie

[  
cf . art. 110 et 111 LP ]

ne prend naissance qu'au moment de la saisie; un semblable commandement de payer demeure valable s'il n'a pas été attaqué dans le délai de plainte, et il peut servir de fondement à une saisie requise au for compétent » ( ATF 69 II 162 consid. 2b et les arrêts cités; pour la jurisprudence ultérieure,

cf . parmi plusieurs: 82 III 63 consid. 4; 88 III 7 consid. 3; 96 III 89 consid. 2).

L'Office n'a pas méconnu cette jurisprudence, mais - se référant à une décision de l'autorité de surveillance genevoise - il a estimé que, «

en dérogation à ce principe », une poursuite «

intentée » à l'encontre «

d'un débiteur dont le domicile est à l'étranger est nulle au sens de l'article 22 LP, et non pas annulable » (

p. 3 ch. III ). La juridiction précédente a confirmé cette solution, ajoutant qu'il importait peu que le domicile du débiteur fût en Suisse lors du dépôt de la réquisition de poursuite.

En tant qu'elle se rapporte à la

réquisition de poursuite - unique point litigieux devant la juridiction précédente et la Cour de céans (

cf .

infra , consid. 3.3) -, cette opinion ne peut pas être suivie. Comme le rappelle l'autorité précédente elle-même, la réquisition de poursuite n'est pas un acte de poursuite - contrairement au commandement de payer -, mais un acte de procédure du prétendu créancier qui est soumis au principe de l'expédition et peut être adressé à l'office en tout temps, même pendant les fêtes et suspensions (Gilliéron, Poursuite pour dettes, faillite et concordat, 5e éd., 2012, n° 624; Ruedin,

in : Commentaire romand, Poursuite et faillite, 2005, n° 3 ad art. 67 LP ). Or, au moment où elle a été formée et reçue par l'Office, le poursuivi était domicilié en Suisse, pays qu'il n'a quitté que le 31 décembre 2012 (date de départ indiquée à l'Office cantonal de la population). Certes, le domicile doit s'apprécier à la date de la notification du commandement de payer (arrêt 5A\_5/2009 du 9 juillet 2009 consid. 3), mais cela ne justifiait pas de déclarer «

nulle et de nul effet » toute la poursuite; il suffisait de révoquer la notification du commandement de payer, seul acte de poursuite concerné ( ATF 102 III 63 consid. 1). Le recours s'avère dès lors fondé à cet égard.

### **E. 3.3**

En l'espèce, la poursuivante conclut à ce que le Tribunal fédéral constate «

l'invalidité du commandement de payer notifié le 28 janvier 2013 dans la poursuite no. xxxx »; elle ne remet donc pas en cause sur ce point la décision de l'Office, ce que l'autorité précédente a également souligné. Le chef de conclusions tendant à la constatation de la

validité de la «

réquisition de poursuite du 14 décembre 2013 » ne peut s'expliquer qu'en relation avec l'effet interruptif de la prescription attaché à la réquisition de poursuite ( art. 135 ch. 2 CO ; cf . ATF 39 II 66 consid. 2; 57 II 462 consid. 2; 101 II 77 consid. 2c; 104 III 20 consid. 2; pour la doctrine: Georges Vonder Mühl, Verjährungsunterbrechung durch Schuldbetreibung und Konkurs,

in : BLSchK 1991 p. 2/3). Il est vrai que la prescription relève du droit matériel, et non de la procédure ( ATF 118 II 447 consid. 1b/bb et les références); à ce titre - comme l'a admis la cour cantonale -, il n'appartient pas aux autorités de surveillance, mais aux tribunaux ordinaires, de dire si la réquisition de poursuite litigieuse a valablement interrompu la prescription. Il n'en demeure pas moins que la validité de la réquisition de poursuite ressortit à la connaissance de l'autorité de surveillance, dont la décision lie à cet égard le juge civil. La réquisition de poursuite déclarée nulle par ladite autorité n'étant pas interruptive de prescription ( ATF 71 II 147 consid. 7a et la jurisprudence citée; Vonder Mühl,

op .

cit ., p. 4), la recourante a un intérêt manifeste à ce que la décision entreprise soit réformée en tant qu'elle confirme la nullité de la réquisition de poursuite.

#### **E. 4**

En conclusion, le recours est admis et la décision attaquée réformée en ce sens que la réquisition de poursuite est déclarée valable. Les frais et dépens incombent à l'intimé (art. 66 al. 1 et 68 al. 1 et 2 LTF).

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