

TI_GERICHTE 14.1998.00138 vom 18. Januar 1999

TI Tribunale d'appello, 1999-01-18, IT

Quelle: https://mcp.opencaselaw.ch/entscheid/ti_gerichte_14.1998.00138

FR: TI_GERICHTE 14.1998.00138 du 18 janvier 1999

IT: TI_GERICHTE 14.1998.00138 del 18 gennaio 1999

Regeste

Sentenza o decisione senza scheda

Erwägungen

E. 1

Le due appellazioni sono dirette contro due sentenze pretorili aventi le stesse parti, sostanzialmente riferite a fatti simili; le cause inc. 14.98.138 e 14.98.139 possono quindi essere congiunte ex art. 320 CPC ed evase con una sola sentenza.

E. 2

a) Ex art. 120 cpv. 1 e 4 CPC la notificazione di atti giudiziari avviene con la consegna di un esemplare di essi al destinatario. Se il destinatario ha un rappresentante, la notificazione è fatta a quest'ultimo. b) Per l'art. 326 lett. a CPC la parte appellante può chiedere l'annullamento della sentenza e il rinvio della causa al Pretore per un nuovo giudizio se in suo pregiudizio siano stati fatti degli atti nulli (art. da 142 a 146 CPC). c) Per l'art. 142 cpv. 1 lett. b CPC si ha nullità dell'atto procedurale se la parte contro la quale l'atto è diretto non è stata messa in condizione di rispondere, ritenuto che per il cpv. 2 siffatta nullità deve essere rilevata d'ufficio. d) La citata norma procedurale di diritto cantonale altro non è se non la realizzazione del diritto di essere sentito dedotta dall'art. 4 Cost. E` principio giurisprudenziale indiscusso (cfr. DTF 96 I 188 cons. 2b, 94 I 109 cons.).

E. 2.1

Di conseguenza è annullata la sentenza 16 novembre 1998 della Pretore del Distretto di Lugano, Sezione 5.

E. 2.2

L'incarto è retrocesso alla prima Giudice perché proceda ad un nuovo giudizio previa udienza di contraddittorio.

E. 2.3

Non si preleva la tassa di giustizia e non si assegnano indennità. 3. L'appellazione 23 novembre 1998 _____, (inc. 14.98.139, _____) è accolta. 3.1. Di conseguenza è annullata la sentenza 16 novembre 1998 della Pretore del Distretto di Lugano, Sezione 5. 3.2. L'incarto è retrocesso alla prima Giudice perché proceda ad un nuovo giudizio previa udienza di contraddittorio. 3.3. Non si preleva la tassa di giustizia e non si assegnano indennità. 4. Intimazione: - _____ Per la Camera di esecuzione e fallimenti del Tribunale d'appello Il presidente
La segretaria

E. 5

e 92 I 264; CEF 27 novembre 1990 in re W.P.V.A. c. G. SA cons. 1 e 2 aprile 1987 in re B. c. I.L. cons. 3) che tale diritto è di natura essenzialmente formale: di conseguenza la sua violazione determina l'annullamento della decisione impugnata, a meno che l'appellante, che non è stato sentito avanti il primo giudice, abbia avuto la possibilità di esprimersi in seconda sede e che l'autorità d'appello non sia limitata nel suo potere di cognizione (cfr. 96 I 188, 94 I 108 cons. 3, 93 I 656, 87 I 340 e 76 I 47). e) Per l'art. 321 cpv. 1 lett. b CPC in sede di appello è esclusa la facoltà di addurre nuovi fatti, prove ed eccezioni. Alla _____ è quindi preclusa la possibilità di far valere i propri mezzi di difesa. f) L'appellante ha sostenuto che le citazioni all'udienza di contraddittorio fissata per il 16 novembre 1998 non sono state intimare alla sua patrocinatrice. Come risulta dalla documentazione prodotta, la _____ è rappresentata dall'avv. _____ in ulteriori procedure, che la oppongono alla ditta _____ sempre in relazione ad opposizioni interposte a PE emessi in via cambiaria, pendenti presso la Pretura di Lugano, Sezione 5 (doc. 3, 4, 5, 6, 7, 8, 9 e 10). Nell'ambito di queste procedure l'avv. _____, con scritto 23 ottobre 1998 (doc. 11), ha chiesto in nome dell'avv. _____, assente per malattia, il rinvio delle udienze fissate per il 28 ottobre 1998, rilevando che per altre due esecuzioni in via cambiaria n. _____ risp. _____ 4, contro le quali la _____ aveva interposto opposizione, si prospettavano le relative procedure davanti al Pretore. Egli ha inoltre chiesto la congiunzione delle cause e la fissazione di un'unica udienza di contraddittorio. Orbene non solo la Pretura era pertanto a conoscenza che la _____, nelle precedenti procedure concernenti esecuzioni in via cambiaria, era rappresentata dall'avv. _____, ma il 23 settembre 1998, ossia il giorno seguente l'invio delle citazioni per l'udienza di contraddittorio nell'ambito delle procedure esecutive cambiarie n. _____ e _____ che ci occupano, fissata per il 16 novembre 1998, ha ricevuto via telefax, in nome della patrocinatrice della _____ la richiesta di congiunzione delle predette procedure con quelle già pendenti. Questa richiesta doveva pertanto, se del caso, fugare ogni dubbio in merito al patrocinio da parte dell'avv. _____ della _____ anche nelle procedure oggetto dei presenti appelli. Di conseguenza le due ordinanze pretorili di citazione all'udienza di contraddittorio fissata per il 16 novembre 1998, se ancor non era stato fatto, avrebbero dovuto essere inviate anche alla patrocinatrice dell'appellante. Il fatto che la _____ non abbia partecipato all'udienza di contraddittorio, è d'altro canto ininfluenza, atteso che sapendosi rappresentata, poteva in buona fede credere che la sua patrocinatrice, essendo a conoscenza delle citazioni, vi avrebbe partecipato. Essendo stata omessa in prima sede l'intimazione delle ordinanze pretorili di citazione alla rappresentante legale dell'escussa, ne consegue la declaratoria di nullità dei pronunciati pretorili 16 novembre 1998 per violazione del diritto di essere sentito. g) Gli incarti sono retrocessi alla Pretore perché proceda a nuovi giudizi, previa udienza di contraddittorio ritualmente citata. 2. Per le peculiarità dei casi si prescinde dal prelevare la tassa di giustizia (art. 61 cpv. 1 OTLEF) e dall'assegnare indennità (art. 62 cpv. 1 OTLEF), nulla potendosi imputare alla creditrice. Per i quali motivi, richiamati gli art. 120 cpv. 1 e 4, 142 cpv. 1 lett. b e 326 lett.a CPC pronuncia 1. Le cause inc. 14.98.138 e 14.98.139 sono dichiarate congiunte. 2. L'appellazione 23 novembre 1998 _____, (inc. 14.98.138, _____) è accolta.

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