

TI_GERICHTE 14.2001.81 vom 12. Dezember 2001

TI Tribunale d'appello, 2001-12-12, IT

Quelle: https://mcp.opencaselaw.ch/entscheid/ti_gerichte_14.2001.81

FR: TI_GERICHTE 14.2001.81 du 12 décembre 2001

IT: TI_GERICHTE 14.2001.81 del 12 dicembre 2001

Regeste

Sentenza o decisione senza scheda

Erwägungen

E. 1

a) Per l'art. 80 cpv. 1 LEF quando un credito posto in esecuzione è fondato su una sentenza esecutiva, il creditore può chiedere in giudizio il rigetto definitivo dell'opposizione. Una sentenza diviene esecutiva quando è passata in giudicato, ossia quando non può più essere impugnata con un rimedio ordinario, e da essa scaturisce per il debitore un obbligo di pagamento o di prestazione di garanzia (Fritzsche/Walder , Schuldbetreibung und Konkurs nach schweizerischem Recht, vol. I, Zurigo 1984, § 19 n. 2). b) Il giudice del rigetto deve accertare d'ufficio, in ogni stadio di causa, se la sentenza su cui si fonda l'esecuzione ossequia tutti i requisiti posti dalla LEF per poterle riconoscere carattere esecutivo (cfr. Cocchi/Trezzini , Codice di procedura civile ticinese annotato, n. 2 e 14 ad art. 385 CPC; Panchaud/Caprez , Die Rechtsöffnung, Zurigo 1980, § 109 n. 1 e § 112 p. 262 e 272; DTF 113 III 9; CEF 13.3.1990 in re S.AG/B.), così da permettere il rigetto in via definitiva dell'opposizione. c) La precedente fonda la sua pretesa sulla sentenza 18 dicembre 1991 (doc. A), cresciuta in giudicato, mediante la quale il Bezirksgericht Winterthur, omologando la convenzione sugli effetti accessori del divorzio sottoscritta dalle parti, ha stabilito al suo dispositivo numero 6 lettera c che l'ing. _____ ex art. 152 vCC per periodo indeterminato a _____ l'importo mensile anticipato di fr. 2'600.-- indicizzabile. Riferita al periodo intercorrente tra il 1. novembre 2000 e il 30 aprile 2001, la sentenza 18 dicembre 1991 (doc. A), cresciuta in giudicato, costituisce valido titolo di rigetto definitivo dell'opposizione ex art. 80 LEF per l'importo dedotto in esecuzione di fr. 13'039 oltre accessori, corrispondenti alla differenza tra l'importo complessivamente dovuto di fr. 20'279.--(sei mesi a fr. 2'897.--, importo mensile indicizzato all'aumento del costo della vita. cfr. doc. B) e quanto sarebbe stato, a mente della precedente, effettivamente versato dall'ing. _____ per il periodo di computo, ossia complessivi fr. 7'240.--.

E. 2

a) Secondo l'art. 81 cpv. 1 LEF se il credito è fondato su una sentenza esecutiva di un'autorità della Confederazione o del Cantone in cui fu promossa l'esecuzione, l'opposizione è rigettata in via definitiva a meno che l'escusso provi con documenti che dopo la sentenza il debito è stato estinto o il termine per il pagamento è stato prorogato ovvero dimostri che è prescritto. Se la sentenza esecutiva è stata pronunciata in un altro Cantone, l'escusso può inoltre eccepire di non essere stato legalmente citato o legalmente rappresentato (art. 81 cpv. 2 LEF). b) Estinzione del debito, proroga del pagamento o prescrizione devono essere intervenute dopo l'emanazione della sentenza. Se, ad esempio, l'eccezione di estinzione avrebbe potuto essere sollevata già nella procedura che ha portato

alla sentenza, non può più essere avanzata in sede di rigetto (cfr. Jaeger/Walder/Kull/Kottmann, Bundesgesetz über Schuldbetreibung und Konkurs, Zurigo 1997, n. 5 ad art. 81 LEF). c) La prova documentale deve essere rigorosa, non è sufficiente rendere verosimile un motivo di estinzione, esso va provato tramite documenti assolutamente chiari ed univoci (cfr. DTF 115 III 100; Jaeger/Walder/Kull/Kottmann, op. cit. n. 3 ad art. 81 LEF). d) In concreto il numero 6 lett. c cpv. 5 della sentenza 18 dicembre 1991 del Bezirksgericht Winterthur, prevede che nel caso in cui la procedente dovesse convivere con un altro uomo per più di dodici mesi, il diritto alla rendita decade dal mese successivo al raggiungimento dei dodici mesi di convivenza e questo fintanto che detta convivenza dura. Secondo dottrina e giurisprudenza quando l'esistenza di un credito indicato in una sentenza è sottoposta ad una condizione risolutiva (in casu l'esistenza di un rapporto di convivenza di una determinata durata), l'opposizione deve essere mantenuta solo se il debitore prova con documenti che la condizione si è realizzata (cfr. Daniel Staehelin, Basler Kommentar zum SchKG, Basilea, Ginevra, Monaco 1998, n. 45 ad art. 80 con rif.). Nell'ipotesi il debitore non riesca ad apportare tale prova, il giudice deve rigettare l'opposizione ed il debitore deve promuovere un'azione di accertamento dell'inesistenza del debito ex art. 85a LEF rispettivamente un'azione di ripetizione per pagamento indebito ex art. 86 LEF (Staehelin, op. cit., n. 45 ad art. 80). Nel caso di specie l'ing. _____ non ha provato in alcun modo e come richiesto dalla dottrina e dalla giurisprudenza sopra menzionati che la condizione risolutiva da cui dipende la sospensione del diritto ai contributi alimentari, ossia il perdurare della convivenza dal mese di novembre 2000 al mese di aprile 2001 tra la procedente e il suo ex compagno, si sia realizzata. Per questo motivo quindi l'appello deve essere respinto e la sentenza del primo giudice integralmente confermata.

E. 3

a) L'assistenza giudiziaria è concessa nei limiti dell'art. 29 cpv. 3 Cost., con effetto dal momento della domanda, a chi giustifica di non poter sopperire alle spese della lite, a condizione che la vertenza presenti probabilità di esito favorevole (art. 27 cpv. 1 LALEF). Il gratuito patrocinio è concesso se, date le condizioni precedenti, il richiedente non è in grado di agire con atti propri (art. 27 cpv. 3 LALEF). b) L'istanza presentata da _____ può essere accolta in considerazione dell'esito favorevole del gravame, della necessità oggettiva di patrocinio nonché della prova dello stato d'indigenza della richiedente (cfr. attestazione 19 giugno 2001 del _____ secondo cui la procedente non dispone di alcun reddito e di alcun patrimonio ed è al beneficio di prestazioni sociali per il suo sostentamento). Risultando la parte appellante soccombente, l'assistenza giudiziaria concerne esclusivamente il patrocinio dell'appellata. Per i quali motivi, richiamati gli art. 80 e 81 LEF; 27 LALEF pronuncia I. L'appello 27 settembre 2001 dell'ing. _____, è respinto. II. La tassa di giustizia del presente giudizio di Fr. 225.--, è posta a carico di _____, il quale rifonderà a _____ Fr. 600.-- a titolo di indennità. III. _____, è posta al beneficio del gratuito patrocinio in sede di appello da parte dell'avv. _____, Bellinzona. IV. Intimazione: - _____ Per la Camera di esecuzione e fallimenti del Tribunale d'appello II presidente

Il segretario