

TI_GERICHTE 15.1997.00112 vom 5. Februar 1998

TI Tribunale d'appello, 1998-02-05, IT

Quelle: https://mcp.opencaselaw.ch/entscheid/ti_gerichte_15.1997.00112

FR: TI_GERICHTE 15.1997.00112 du 5 février 1998

IT: TI_GERICHTE 15.1997.00112 del 5 febbraio 1998

Regeste

Sentenza o decisione senza scheda

Erwägungen

E. 1

Giusta l'art. 41 cpv. 1 LEF per i crediti garantiti da pegno l'esecuzione si prosegue in via di realizzazione del pegno anche contro debitori soggetti alla procedura di fallimento. La garanzia del pegno conferisce al debitore il beneficio d'escussione reale e cioè il diritto di obbligare il creditore a procedere dapprima alla realizzazione del pegno e solo in seguito, qualora una parte della pretesa creditoria risultasse scoperta, in via ordinaria (Amonn/Gasser, Grundriss des Schuldbetreibungs- und Konkursrechts, 6. ed., Berna 1997, §32 n.8 ss., p. 262; Fritzsche/Walder, Schuldbetreibung und Konkurs nach schweizerischem Recht, Vol. I, Zurigo 1984, §34 n.7 p. 475 s.; Pierre-Robert Gilliéron, Poursuite pour dettes, faillite et concordat, 3. ed., Losanna 1993, p.110). Qualora sia stata avviata una procedura di esecuzione ordinaria in via di pignoramento o di fallimento, il debitore escusso che intendesse invocare il beneficium excussionis realis deve farlo valere mediante ricorso all'autorità cantonale di vigilanza entro dieci giorni dalla notifica del precetto esecutivo (DTF 97 III 51 cons.1 e rif., 120 III 105 ss; esplicito l'art. 85 cpv. 2 RFF per il caso di un credito garantito da pegno immobiliare), rendendo chiara ("in liquider Weise") l'esistenza della garanzia reale (cfr. DTF 54 III 244, 77 III 101; Amonn/Gasser, op.cit., §32 n.9, p.262; Fritzsche/Walder, op.cit., Vol.I, §34, p.475 nota 12).

E. 2

In concreto con i due precetti impugnati la creditrice procede in via ordinaria per l'incasso di crediti derivanti da contratto d'appalto. Con il ricorso l'escusso censura la via scelta dalla creditrice, sostenendo in sostanza che i crediti per i quali essa procede sono al beneficio di una garanzia reale e pertanto la creditrice avrebbe dovuto procedere per via di realizzazione del pegno immobiliare. Dagli atti risulta tuttavia che al momento della notifica dei PE (9 luglio 1997), nel registro fondiario _____ era iscritta a favore della creditrice un'ipoteca legale degli artigiani in via provvisoria (cfr. doc.5), la causa di merito tendente all'accertamento del credito nei confronti dell'escusso e all'iscrizione definitiva dell'ipoteca essendo a quel momento ancora sub iudice, come del resto lo stesso ricorrente afferma (cfr. ricorso, p. 3 in alto). Ora l'iscrizione provvisoria di un'ipoteca legale degli artigiani non comporta la costituzione del diritto di pegno sul fondo: quest'ultimo nasce infatti soltanto con l'iscrizione in via definitiva, pur assumendo il rango determinato al momento dell'iscrizione provvisoria (cfr. Homberger, Commento zurighese, n.40 ad art. 961 CC; Jörg Schmid, Sachenrecht, Zurigo 1997, p. 377 n. 1776). Di conseguenza, al momento della notifica della domanda di esecuzione il credito dedotto in esecuzione non beneficiava ancora della garanzia reale, di modo che nulla si opponeva all'esecuzione in via

ordinaria, che anzi costituiva l'unica via esecutiva in quel momento praticabile (cfr. DTF 58 III 36, confermata in 121 III 483). Il ricorso va pertanto respinto, e ciò indipendentemente dal fatto che nelle more della procedura di ricorso, il Tribunale d'appello abbia condannato _____ al pagamento alla creditrice procedente di fr. 99'366.40 oltre accessori e ordinato all'Ufficio del registro fondiario di _____ di procedere all'iscrizione in via definitiva in favore di _____. di un'ipoteca legale dell'artigiano per un importo corrispondente (cfr. sentenza II CC TA 16/17 luglio 1997).

E. 3

Contro questa decisione è dato ricorso entro dieci giorni alla Camera delle esecuzioni e dei fallimenti del Tribunale federale a _____, per il tramite della scrivente Camera di esecuzione e fallimenti del Tribunale d'appello, in conformità dell'art. 19 LEF.

E. 4

Intimazione a: - studio legale _____ - studio legale _____ Per la Camera di esecuzione e fallimenti del Tribunale d'appello quale autorità di vigilanza Il
presidente
La segretaria

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