

TI_GERICHTE 15.2001.41 vom 21. Mai 2001

TI Tribunale d'appello, 2001-05-21, IT

Quelle: https://mcp.opencaselaw.ch/entscheid/ti_gerichte_15.2001.41

FR: TI_GERICHTE 15.2001.41 du 21 mai 2001

IT: TI_GERICHTE 15.2001.41 del 21 maggio 2001

Regeste

Sentenza o decisione senza scheda

Erwägungen

E. 1

Quando l'esecuzione è stata interrotta a seguito di tempestiva opposizione, perché possa proseguire occorre alternativemente che (cfr. Amonn/Gasser , Grundriss des Schuldbetreibungs- und Konkursrechts, Berna 1997, § 22 n. 1-2; Pierre-Robert Gilliéron , Poursuite pour dettes, faillite et concordat, 1993, p. 151 e s.): a) il debitore ritiri l'opposizione; b) il giudice del rigetto pronunci il rigetto definitivo dell'opposizione; c) il giudice del rigetto pronunci il rigetto provvisorio dell'opposizione e il debitore non promuova azione di disconoscimento di debito ex art. 83 cpv. 2 LEF o, se la promuova, risulti soccombente: in siffatte ipotesi il rigetto da provvisorio diviene definitivo; d) il giudice del merito nella procedura ordinaria di riconoscimento del credito ex art. 79 LEF pronunci, oltre alla comminatoria, anche il rigetto definitivo dell'opposizione.

E. 2

a) Per l'art. 83 cpv. 2 e 3 LEF l'azione di inesistenza del debito va proposta entro venti giorni dal rigetto provvisorio dell'opposizione, atteso che se l'escusso omette di introdurla oppure se l'azione è respinta, il rigetto dell'opposizione diviene definitivo. b) Proceduralmente l'azione di inesistenza del debito è correlata con la procedura di rigetto in quanto il rigetto dell'opposizione, dapprima pronunciato solo in via provvisoria, esplica tutti i suoi effetti allorché il debitore omette d'inoltrare l'azione di inesistenza, oppure quando l'azione viene respinta o stralciata dai ruoli (cfr. DTF 113 III 86; Amonn/Gasser , op. cit., § 19 m. 62). c) Una comminatoria di fallimento emessa pendente azione di disconoscimento è nulla (DTF 101 III 41 s.; 73 I 356; 32 I 196).

E. 3

Nel caso di specie con istanza 2 novembre 2000 _____ ha chiesto alla Pretura del Distretto di Bellinzona il rigetto provvisorio dell'opposizione. Con pronunciato 21 novembre 2000 il Segretario assessore ha accolto l'istanza e rigettato in via provvisoria l'opposizione interposta da _____ al PE n. _____. Con atto 11 dicembre 2000 _____ ha introdotto un'azione di disconoscimento del debito entro i venti giorni dalla notifica della sentenza pretorile di rigetto, così che il rigetto dell'opposizione non è divenuto definitivo (art. 83 cpv. 2 LEF). Con l'azione di disconoscimento di debito la ricorrente ha postulato che l'opposizione sia "rigettata in via provvisoria limitatamente all'importo di fr. 34'915.25, riservato l'adeguamento a dipendenza delle richieste di risarcimento danno avanzate dal signor _____" nei suoi confronti. In concreto non vi

era dunque al momento dell'emanazione della comminatoria di fallimento, come tuttora, certezza sul valore litigioso dell'azione di disconoscimento, riservandosi l'attrice di modificare l'importo da lei indicato a dipendenza di eventuali pretese avanzate contro di lei dal proprietario dello stabile dove sono stati installati i condizionatori. Considerato che la prosecuzione dell'esecuzione presuppone che il precetto esecutivo sia divenuto definitivo (rechtskräftig, cfr. Rudolf Ottomann, Basler Kommentar zum SchKG, Basilea/Ginevra/Monaco, n. 7 all'art. 159) e che in concreto tale condizione non è adempiuta poiché il dubbio sul quantum dell'azione di disconoscimento profitta all'escusso, l'esecuzione non può proseguire e il creditore non può ancora chiedere l'emissione della comminatoria di fallimento. Per questi motivi ne consegue la nullità della comminatoria di fallimento dell'8/9 febbraio 2001 emessa nell'esecuzione n. _____.

E. 4

Il ricorso 19 febbraio 2001 _____ è accolto. Non si prelevano spese (art. 61 cpv. 2 lett. a OTLEF) e non si assegnano indennità (art. 62 cpv. 2 OTLEF). Per questi motivi, richiamati gli art. 17 e 83 LEF pronuncia:

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