

TI_GERICHTE 15.2003.17 vom 23. April 2003

TI Tribunale d'appello, 2003-04-23, IT

Quelle: https://mcp.opencaselaw.ch/entscheid/ti_gerichte_15.2003.17

FR: TI_GERICHTE 15.2003.17 du 23 avril 2003

IT: TI_GERICHTE 15.2003.17 del 23 aprile 2003

Regeste

Sentenza o decisione senza scheda

Erwägungen

E. 1

La nullità di atti esecutivi va rilevata d'ufficio in ogni stadio della procedura anche in assenza di qualsivoglia ricorso o segnalazione (art. 22 cpv. 1, 2. periodo LEF; Flavio Cometta, Basler Kommentar zum SchKG, vol. I, Basilea/Ginevra/Monaco, 1998, n. 15 ad art. 22; Pierre-Robert Gilliéron, Commentaire de la LP, vol. I, Losanna 1999, n. 12 e 34 ad art. 22).

E. 2

a) Secondo l'art. 46 LEF il debitore deve essere escusso al suo domicilio. Ex art. 64 LEF gli atti esecutivi si notificano al debitore nella sua abitazione o nel luogo in cui suole esercitare la sua professione. Quando non vi si trovi, la notificazione può essere fatta a persona adulta della sua famiglia o ad uno dei suoi impiegati. Ove non si trovi alcuna delle nominate persone, l'atto esecutivo viene consegnato ad un funzionario comunale o di polizia, perché lo trasmetta al debitore. Il funzionario di polizia ha il compito di notificare l'atto esecutivo al debitore, il precetto esecutivo secondo le disposizioni dell'art. 72 LEF. Nulla è la notifica non corretta di un precetto esecutivo, di cui il debitore non ha avuto conoscenza (Paul Angst, Basler Kommentar zum SchKG, vol. I, Basilea/Ginevra/Monaco, 1998, n. n. 21 e 23 ad art. 64). b) Secondo l'art. 72 LEF la notificazione è fatta dall'ufficiale, da un impiegato dell'ufficio o per _____. All'atto della consegna colui che procede alla notificazione deve attestare su ambedue gli originali, in quale giorno e a chi questa sia stata fatta. Il funzionario che procede alla notifica deve apporre su tutte e due gli esemplari del PE un'attestazione della notifica, la quale deve indicare quando e a chi è stata effettuata. L'attestazione di notifica ha soprattutto la funzione di prova. In caso di impugnazione deve in prima linea l'ufficio di esecuzione fornire la prova per la corretta notifica dell'atto esecutivo. Quale atto pubblico nel senso dell'art. 9 CCS l'attestazione, riservata la controprova, costituisce prova piena per il suo contenuto. La controprova non è legata a nessuna forma particolare, essa vale come riuscita, allorquando fa nascere fondati dubbi in merito alla correttezza del contenuto ivi attestato (Karl Wüthrich/Peter Schoch, Basler Kommentar zum SchKG, vol. I, Basilea/Ginevra/Monaco, 1998, n. 13 e 14 ad art. 72). c) Dalla decisione 22 marzo 2001 del Segretario assessore della Pretura di Lugano, Sezione 6, prodotta agli atti, si evince che i coniugi _____ sono stati autorizzati a vivere separati con effetto da inizio dicembre 2000. Con certificato di dimora 12 marzo 2003 il Comune di _____ ha attestato che _____ dal 1° marzo 2002 al 15 settembre 2002 era dimorante a _____ per cui a prescindere dalla questione di sapere se la ricorrente visse effettivamente ancora con il marito a _____, non essendosi essa annunciata

partente presso il Controllo abitanti di questo comune, ex art. 46 LEF, per il periodo dal 1. marzo 2002 al 15 settembre 2002 doveva venire escussa al suo domicilio presso l'abitazione in via _____ a _____. Nel caso di specie l'attestazione di notifica del PE in esame è avvenuta in modo anomalo, visto che il funzionario di polizia _____, incaricato della consegna, non ha iscritto il nome della persona a cui ha notificato il PE nel luogo prefissato, ma con l'apposizione di un asterisco e di una freccia ha indicato il nome e l'indirizzo della debitrice, tracciandone poi attorno un cerchio. Dall'esame del PE risulta inoltre che sull'indirizzo "via _____, _____ " è stato apposto un tratto di penna ondulato che appare come una cancellazione. Con la sua dichiarazione testimoniale il funzionario di polizia _____ ha poi dapprima dichiarato di avere notificato il PE in questione a _____. In seguito ha affermato che da come ha proceduto alla notifica, questa "dovrebbe essere avvenuta alla signora _____ " aggiungendo: "non ricordo tuttavia le modalità esatte della consegna del PE in oggetto". Orbene queste dichiarazioni contraddittorie inducono a ritenere che il teste, visto che ha proceduto più volte alla notifica di altri PE alla ricorrente, non sia più in grado di ricordare con esattezza come sia avvenuta la consegna del PE in esame, ossia a chi l'abbia effettivamente notificato e in che luogo, vista l'apparente cancellazione dell'indirizzo che appare sul PE. Il marito della ricorrente ha dichiarato di non avere ricevuto il PE in questione. Egli d'altro canto non è stato nemmeno indicato dal funzionario di polizia, quale persona a cui potrebbe essere stato notificato il PE _____ ha a sua volta negato categoricamente di avere ricevuto il PE in esame, rilevando che, trattandosi della richiesta del pagamento delle pigioni per i mesi di febbraio e marzo 2002 - debito secondo lei inesistente -, avrebbe senz'altro interposto opposizione. In merito alla corretta notifica del PE n. _____ sussistono pertanto fondati dubbi, che non permettono di ritenere con certezza che la consegna sia avvenuta secondo le disposizioni di legge (art. 46, 64 e 72 LEF). Il ricorso 13 gennaio 2003 di _____ va quindi accolto e all'UE di _____ ordinato di procedere nuovamente senza indugio alla notifica del PE n. _____ alla ricorrente, a spese dello Stato.

E. 3

Non si preleva la tassa di giustizia e non si assegnano indennità (art. 20a cpv. 1 primo periodo LEF, 61 cpv. 2 lett. a e 62 cpv. 2 OTLEF). Per i quali motivi, richiamati gli art. 64 e 72 LEF pronuncia: 1. Il ricorso 13 gennaio 2003 _____, _____, è accolto.

1.1. Di conseguenza è dichiarata nulla la notifica del precetto esecutivo n. _____ dell'UE di _____. 1.2. È ordinata l'immediata notifica del PE n. _____ dell'UE di _____ a _____, a spese dello Stato. 2. Non si prelevano spese e non si assegnano indennità. 3. Contro questa decisione è dato ricorso entro 10 giorni alla Camera delle esecuzioni e dei fallimenti del Tribunale federale, Losanna, per il tramite della scrivente Camera di esecuzione e fallimenti del Tribunale di appello, in conformità dell'art. 19 LEF. 4. Intimazione: - _____ Per la Camera di esecuzione e fallimenti del Tribunale d'appello quale autorità di vigilanza Il presidente

La segretaria