

VD_FINDINFO Plainte / 2016 / 22 vom 27. April 2016

VD Tribunal cantonal, 2016-04-27, FR

Quelle: https://mcp.opencaselaw.ch/entscheid/vd_findinfo_Plainte___2016___22

FR: VD_FINDINFO Plainte / 2016 / 22 du 27 avril 2016

IT: VD_FINDINFO Plainte / 2016 / 22 del 27 aprile 2016

Regeste

RESTITUTION DU DÉLAI, NOTIFICATION IRRÉGULIÈRE, COMMANDEMENT DE PAYER | 33 al. 4 LP

Erwägungen

E. 33

al. 4 LP (loi fédérale sur la poursuite pour dettes et la faillite ; RS 281.1) est soumise aux art. 17 ss LVLP (loi du 18 mai 1955 d'application dans le canton de Vaud de la LP; RSV 280.05) en première instance et aux art. 28 ss LVLP en deuxième instance (JT 2003 II 64 ; CPF, 4 juillet 2014/32 ; CPF, 26 novembre 2010/31). En vertu de l'art. 28 al. 1 LVLP, le recours au Tribunal cantonal, Cour des poursuites et faillites, s'exerce dans les dix jours dès la notification du prononcé, par acte écrit déposé au greffe du tribunal d'arrondissement. L'acte de recours précise les points sur lesquels une modification du prononcé est demandée et indique brièvement les moyens invoqués (art. 28 al. 3 LVLP). En l'espèce, le recours a été formé en temps utile et déposé devant l'autorité désignée par l'art. 28 al. 1 LVLP. Il comporte, contrairement à ce que soutient l'intimé, l'énoncé des moyens invoqués (art. 28 al. 3 LVLP). Le recourant conteste la validité de l'opposition formée par le poursuivi au commandement de payer et requiert par ailleurs la mainlevée et la continuation de la poursuite. Ces deux dernières conclusions sortant du cadre de la présente procédure, le recours n'est recevable qu'en tant qu'il vise la validité de l'opposition formée au commandement de payer ; la mainlevée et la continuation de la poursuite devront, cas échéant, être demandées à des stades ultérieurs de la poursuite. Les déterminations de l'Office sont recevables en vertu de l'art. 31 al. 1 LVLP. II. a) Aux termes de l'art. 33 al. 4 LP, quiconque a été empêché sans sa faute d'agir dans le délai fixé peut demander à l'autorité de surveillance ou à l'autorité judiciaire compétente qu'elle lui restitue ce délai. Objectivement, l'art. 33 al. 4 LP ne s'applique que si le délai à restituer est échu, ce qui implique qu'il a valablement couru. Tel n'est pas le cas si la communication de l'acte, à compter de laquelle le délai court, est irrégulière. Autrement dit, la restitution d'un délai suppose un empêchement d'agir autre qu'une communication irrégulière (Gilliéron, Commentaire de la loi fédérale sur la poursuite pour dettes et la faillite, n. 37 ad art. 33 LP ; Erard, Commentaire romand, n. 19 ad art. 33 LP ; CPF, 29 janvier 2014/3 précité ; CPF, 16 octobre 2012/44). b) Forme qualifiée de communication, la notification est destinée à s'assurer qu'un acte produisant des effets juridiques a effectivement été porté à la connaissance de son destinataire ou d'une personne habilitée, tels que définis aux art. 64 à 66 LP. Selon ces dispositions, la notification concerne les actes de poursuite, parmi lesquels le commandement de payer, dont la communication obéit en outre à des règles particulières (art. 72 LP ; Jeanneret/Lembo, Commentaire romand, nn. 3 ss ad art. 64 LP). Selon l'art. 64 al. 1 LP, qui régit la notification aux personnes physiques, les actes de poursuites sont

notifiés au débiteur dans sa demeure ou à l'endroit où il exerce habituellement sa profession. S'il est absent, l'acte peut être remis à une personne adulte de son ménage ou à un employé. Celui qui procède à la notification d'un commandement de payer atteste sur chaque exemplaire de celui-ci le jour où elle a eu lieu et la personne à qui l'acte a été remis (art. 72 al. 2 LP). Fondamentalement, l'acte de poursuite doit donc être remis personnellement au débiteur dont il faut s'assurer qu'il est, à tout le moins, placé en situation de pouvoir prendre connaissance de l'acte (Jeanneret/Lembo, op. cit., n. 18 ad art. 64 LP). L'acte de poursuite peut aussi être notifié à un représentant conventionnel du débiteur, pour autant que celui-ci ait été expressément habilité à recevoir des actes de poursuite pour le compte du débiteur : une procuration ayant pour but de permettre de retirer les courriers, y compris recommandés, adressés au poursuivi pendant son absence est à cet égard insuffisante (TF 5A_777/2011 du 7 février 2012, consid. 3.2.3 et les réf. cit. ; dans cette affaire, le commandement de payer avait été remis au guichet de la poste à un cousin du poursuivi, au bénéfice d'une procuration pour retirer le courrier). Si le débiteur est absent, et qu'il s'agit d'une absence provisoire, c'est-à-dire que le destinataire a quitté sa demeure ou son lieu de travail avec l'intention d'y revenir (Gilliéron, op. cit., n. 20 ad art. 64 LP), l'acte peut être notifié à une personne adulte de son ménage ou à un employé (art. 64 al. 1 2 e phrase LP). Une personne fait partie du ménage du débiteur lorsqu'elle forme avec lui une communauté domestique (TF 5A_777/2011 consid. 3.2.1) indépendamment de savoir si l'un exerce sur l'autre une quelconque autorité domestique. Ce sera le cas notamment du conjoint, du concubin, de l'enfant capable de discernement, des parents, des grands-parents et des employés de maison pour autant qu'ils vivent dans une même communauté domestique. En revanche, le sous-locataire, le bailleur, respectivement le locataire d'une chambre – qui n'est pas pensionnaire –, le membre de la famille de passage pour quelques jours de vacances ou le conjoint séparé ne sont pas des personnes appartenant au ménage du débiteur (Jeanneret/Lembo, op. cit., n. 24 ad art. 64 LP et les réf. cit., not. ATF 117 III 5, JT 1992 II 31). La preuve de la notification est rapportée par le procès-verbal instrumenté par l'agent notificateur qui constitue un titre public. Le débiteur dispose cependant de la faculté de rapporter la preuve du contraire. Si le procès-verbal est lacunaire ou en cas de contestation, c'est l'office des poursuites concerné qui supporte en première ligne le fardeau de la preuve de la notification régulière (Jeanneret/Lembo, op. cit., n. 16 ad art. 64 LP et les réf. cit., not. ATF 117 III 10, JT 1993 II 130). c) En l'espèce, il est établi que le commandement de payer litigieux a été remis à [...], le 14 septembre 2015, au guichet de La Poste de Rolle. Il n'est pas contesté que cette dernière est la fille de l'intimé. L'intéressée n'était pas au bénéfice d'une procuration. Sur la question de savoir si [...] fait ménage commun avec son père, le recourant affirme, en deuxième instance, que l'intéressée serait domiciliée chez l'intimé à Rolle. Cette seule affirmation, que le recourant n'établit pas et que rien dans le dossier ne vient étayer, ne constitue pas une preuve. Il convient dès lors de considérer que [...] ne fait pas ménage commun avec l'intimé, mais qu'elle était en séjour chez lui au moment du retrait à la poste du commandement de payer litigieux. Cela étant, il convient de constater, comme l'a fait le premier juge, que la notification intervenue le 14 septembre 2015 en mains de [...] était irrégulière. III. Si, malgré le vice affectant sa notification, le commandement de payer parvient néanmoins en mains du poursuivi, il déploie ses effets dès le jour où son destinataire en a effectivement eu connaissance et le délai d'opposition de dix jours (art. 74 al. 1 LP) court de ce jour (Donzallaz, La notification en droit interne suisse, nn. 1128-1131, pp. 537-539 ; Jeanneret/Lembo, op. cit., n. 34 ad art. 64 LP ; ATF 128 III 101, JT 2002 II 23 ; ATF 120 III 114, JT 1997 II 50 ; CPF, 4 juillet 2014/32 ; CPF, 23 septembre 2010/24) En

l'espèce, il résulte de la déclaration écrite de [...] du 23 octobre 2015 que c'est à son retour à Abidjan, le 1^{er} octobre 2015, qu'elle a constaté que le commandement de payer se trouvait dans son sac, qu'elle a téléphoné à sa sœur [...], en Suisse, pour l'en informer et qu'elle lui a ensuite envoyé le document. Le dossier ne contient aucun élément amenant à considérer que l'intimé aurait eu connaissance plus tôt – soit avant le 1^{er} octobre 2015 – du commandement de payer litigieux. Ici aussi, les affirmations du recourant relatives à la candeur du magistrat, qui se satisfait de l'explication fournie, sont insuffisantes pour ne pas retenir les déclarations de l'intimé et de sa fille. Il s'ensuit que l'opposition formée par l'intimé le 8 octobre 2015 au commandement de payer dont il n'a pas eu connaissance avant le 1^{er} octobre 2015, est intervenue en temps utile, dans le délai de dix jours de l'art. 74 al. 1 LP. C'est donc à juste titre que l'autorité inférieure de surveillance a constaté que l'opposition ayant été formée en temps utile, la requête en restitution de délai n'avait pas d'objet. IV. Le recours doit en conséquence être rejeté. Le présent arrêt est rendu sans frais ni dépens (art. 20a al. 2 ch. 5 LP, 61 al. 2 let. a et 62 al. 2 OELP [ordonnance sur les émoluments perçus en application de la LP ; RS 281.35]).

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