S. 99 / Nr. 29 Schuldbetreibungs- und Konkursrecht (d)

BGE 62 III 99

29. Entscheid vom 13. Juli 1936 i. S. Merker & Co. A.-G.

Regeste:

Die Rechtsvorschlagserklärung mit Hinweis auf eine Gegenforderung, welche die in Betreuung stehende Verpflichtung «zu einem bedeutenden Teile» kompensiere, ist eine unbezifferte Teilbestreitung und daher unwirksam. Art. 74 Abs. 2 SchKG.

L'opposition motivée par l'existence d'une contre-réclamation qui compenserait «pour une part considérable» la créance mise en poursuite, est une opposition partielle indéterminée; comme telle, elle est inopérante.

Art. 74 al. 2 LP.

Seite: 100

L'opposizione fondata sull'esistenza d'una controprestazione la quale compenserebbe «per una parte notevole» il credito in esecuzione dev'essere considerata come una contestazione parziale indeterminata che, come tale, è inoperante. Art. 74 cp. 2 LEF.

Die Erklärung des Schuldners: «Ich erhebe gegen diese Forderung Rechtsvorschlag, indem sie durch meine Gegenforderung zu einem bedeutenden Teil kompensiert ist» wird vom Betreibungsamt als gültiger Rechtsvorschlag erachtet. Der Gläubiger verlangt auf dem Beschwerdeweg die Bewilligung der Fortsetzung der Betreuung in Anwendung von Art. 74 Abs. 2 SchKG. Von der kantonalen Aufsichtsbehörde am 25. Juni 1936 abgewiesen, hält er an seinem Begehren mit dem vorliegenden Rekurs an das Bundesgericht fest.

Die Schuldbetreibungs- und Konkurskammer zieht in Erwägung:

Die vom Gläubiger angerufene Bestimmung schreibt vor, dass der Betriebene, wenn er die Forderung nur teilweise bestreitet, den bestrittenen Betrag genau anzugeben hat, widrigenfalls der Rechtsvorschlag als nicht erfolgt zu betrachten ist. Danach ist dem Schuldner verwehrt, mit einer unbezifferten Teilbestreitung den Gläubiger im Ungewissen darüber zu lassen, wieweit er die Forderung bestreiten wolle, und sind derartige Teilrechtsvorschläge unwirksam. Ein solcher Fall liegt auch hier vor. Der Schuldner verweist den Gläubiger auf eine Gegenforderung, welche die in Betreuung stehende Forderung «zu einem bedeutenden Teile» aufwiege. Damit erhebt er eine Bestreitung eben für den nicht näher umgrenzten Teilbetrag, gleich wie bei genauer Bezifferung der Gegenforderung und sonst gleichem Wortlaut der Erklärung der angegebene Betrag massgebend wäre. Eine Bestreitung über den Betrag der Gegenforderung hinaus lässt sich dem vorliegenden Rechtsvorschlag keineswegs entnehmen. Fehlt aber eine genaue Angabe des Umfanges der Bestreitung (was innerhalb der Frist zur Erhebung des Rechtsvorschlages auch nicht

Seite: 101

nachgeholt wurde), so kann die Erklärung nicht als gültiger Rechtsvorschlag berücksichtigt werden.

Demnach erkennt die Schuldbetr.- u. Konkurskammer:

Der Rekurs wird begründet erklärt und der angefochtene Entscheid aufgehoben