

# Triathlon 2019

## SchKG

RA Dominik Gasser  
Luginbühl Gasser + Partner, Bern  
Lehrbeauftragter Uni Luzern

# Thema: Neuere Bundesgerichtspraxis zum Fristenrecht (SchKG-Gerichtssachen)

- Fristenlauf
- Gerichtsferien
- Betreibungsferien
- Anwendungsfälle

# Der Ferienvergleich

## Gerichtsferien (ZPO 145)

- **Erholsam**: Frist steht still
  - Längere Sommerferien
  - Ausnahmen:
    - Schlichtungsverfahren
    - Summarverfahren
    - Vorbehalt Betreibungsferien (ZPO 145 V)
- SchKG 56/63 *lex specialis***

## Betreibungsferien (SchKG 56/63)

- **Frist steht nicht still**
- (Grds.) nur für Fristen, die durch Betreibungshandlungen ausgelöst werden
  - Amtshandlung, die den Betreibenden seinem Ziel näherbringt und in die Rechtsstellung des Betriebenen eingreift (BGer 5A\_448/2011 E.2.5)
  - Akt von **BA oder Gericht**

# Luxusferien in «Mon Repos» (BiZ)

- **Erholsam**: Frist steht still (BGG 46)
- **Ausnahmen**:
  - Verfahren betr. aufschiebende Wirkung
  - Vorsorgliche Massnahmen
  - Wechselbetreibung
- **BGG geht SchKG 56/63 vor** (SchKG 19)
  - keine Betreibungs-, sondern wenn schon Gerichtsferien!
  - auch bei Anfechtung gerichtlicher Betreibungshandlungen
  - auch bei Anfechtung von Entscheiden kantonaler AB (SchKG 19)

# Anwendungsfall 1

## Frist zur Aberkennungsklage (BGE 143 III 38)

- Materielle rechtliche Klage
- 20 Tage «nach der Rechtsöffnung» (SchKG 83 II); direkte Klage (vereinf./ord. Verfahren)
- Fristauslösend: Rechtsöffnung als Betreibungshandlung
  - (nur) **Betreibungsferien** für die **Klagefrist**
- Frist **Rechtsmittel** gegen das Feststellungsurteil
  - Berufung / Beschwerde: **Gerichtsferien** (Urteil betr. Aberkennungsklage keine Betreibungshandlung)
  - BiZ: **Gerichtsferien**

# Anwendungsfall 2

## Rechtsmittel gegen Rechtsöffnungsentscheid

- Rechtsöffnungsentscheid als Betreibungshandlung
- Rechtsmittel
  - Beschwerde (ZPO 309): **Betreibungsferien**
  - BiZ (BGG 46): **Gerichtsferien!**

# Anwendungsfall 3

## Feststellung neues Vermögen (BGE 143 III 149)

- Rein betreibungsrechtliche Klage (SchKG 265 IV)
- Klagefrist: 20 Tage «nach der Eröffnung des Entscheides über den Rechtsvorschlag»; direkte Klage (vereinf./ord. Verfahren)
- Summarentscheid über den RV als Betreibungshandlung
  - (nur) **Betriebsferien** für die **Klagefrist**
- Frist für **Rechtsmittel** gegen das Feststellungsurteil
  - Berufung / Beschwerde: **Gerichtsferien** (obwohl Urteil als Betreibungshandlung; BSK SchKG ErgB, Art. 265a N 37a)
  - BiZ: **Gerichtsferien**

# Anwendungsfall 4

## Widerspruchsklage (SchKG 107/108)

- Betreibungsrechtliche Klage mit Reflexwirkung
- Klagefrist: 20 Tage, angesetzt durch BA (Gläubiger, Schuldner, Dritter); direkte Klage (vereinf./ord. Verfahren)
- Fristansetzung durch BA = (grds.) Betreibungshandlung  
→ **Betreibungsferien** für **Klagefrist** (SchKG 63: für alle)
- Rechtsmittel gegen Urteil
  - Berufung / Beschwerde: **Gerichtsferien** (obwohl Urteil (grds.) Betreibungshandlung; s. Anwendungsfall 3)
  - BiZ: **Gerichtsferien**



# Anwendungsfall 5

## Klagen im Konkurs

- Betreibungsverbot (SchKG 206): Entsprechend keine Betreibungshandlungen nach Konkurseröffnung (BGer 5A\_825/2015 E. 3.2)
- Auswahl:
  - Aussonderungsklage (SchKG 242 II)
  - Kollokationsklage (SchKG 250)
- **Gerichtsferien**
  - für Klagefrist (ZPO)
  - für Berufung / Beschwerde (ZPO)
  - BiZ (BGG)

# Anwendungsfall 6

## Arresteinsprache (BGer 5A\_545/2017)

- Zustellung Arresturkunde = Betreibungshandlung
  - **Betreibungsferien** für **Einsprache** (SchKG 278 I)
- Erheben der Einsprache
  - Möglich zunächst ohne Begründung innert gesetzlicher Einsprachefrist mit Antrag auf Akteneinsicht (Arrestgesuch) und Ansetzung einer (verlängerbaren) gerichtlichen Frist zum Nachreichen Begründung
- Rechtsmittel gegen Einspracheentscheid
  - Beschwerde: **Betreibungsferien** (Einspracheentscheid = Betreibungshandlung; BSK SchKG, Art. 56 N 46)
  - BiZ: **gar keine Ferien** (vors. Massnahme)

# «Zauberformel» (ohne Gewähr!)

## **Betreibungs-** statt Gerichtferien

1. Klagefristansetzung durch BA  
(Adressat egal)
2. Fristauslösung durch gerichtliche  
Betreibungshandlung im summa-  
rischen Verfahren
3. Natur der Klage/Streitigkeit  
irrelevant

## **Gerichts-** statt Betreibungsferien

1. Klagefristansetzung durch KA
2. Gerichtliche Fristansetzungen  
(vereinf./ord. Verfahren)
3. Berufung/Beschwerde in SchK-  
Sachen (vereinf./ord. Verfahren)
4. BiZ