

Workshop SchKG

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

Überblick

- Fristenlauf
- Gerichtsferien
- Betreibungsferien
- Anwendungsfälle
- Sonderfragen bei Arrestprosekution

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

Anwendungsfall 1

Frist zur Aberkennungsklage (BGE 143 III 38)

- Materiellrechtliche Klage
- 20 Tage «nach der Rechtsöffnung» (SchKG 83 II); direkte Klage (vereinf./ord. Verfahren)
- Fristauslösend: Rechtsöffnung (Betreibungshandlung)
 - (nur) **Betreibungsferien** für die **Klagefrist**
- Frist für **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 = Betreibungshandlung
 - (nur) **Betreibungsferien** 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** (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)
 - für BiZ (BGG)

Zwischenfazit «Zauberformel» (ohne Gewähr!)

Betreibungs- statt **Gerichtferien**

1. Klagefristansetzung durch BA (Adressat egal)
2. Fristauslösung durch gerichtliche Betreuungshandlung im summarischen 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

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** (Arrest vors. Massnahme)

Anwendungsfall 7

Arrestprosequierungsklage

- Materielle rechtliche Klage
- Klagefrist: 10 Tage ab Zustellung AU (SchKG 279 I)
 - Zustellung AU = Betreuungshandlung
 - Schlichtungsgesuch/ev. direkte Klage: (nur) **Betreibungsferien!**
- Ausstellen Klagebewilligung
 - Keine Betreuungshandlung (?)
 - Gültig 10 Tage (ZPO 209 IV Satz 2): **Gerichtsferien (?)**
- Rechtsmittel gegen Urteil
 - Berufung/Beschwerde: **Gerichtsferien**
 - BiZ: **Gerichtsferien**

Sonderfrage: Fristbeginn bei Arrestprosekution

Prosek durch Klage

- Schlichtungsgesuch/Klage: 10 T ab **Zustellung AU** (SchKG 279 I)
- Klage: 10 T ab **Zustellung KB** (ZPO 209 IV)
- BB: 10 T ab «**Eröffnung des Entscheids**» (SchKG 279 IV)
- Bei RV: s. nebenan

Prosek durch Betreuung

- BB: 10 T ab **Zustellung AU** (SchKG 279 I)
- Bei RV: RÖ-Gesuch / An-Klage 10 T ab **Zustellung Doppel ZB** (SchKG 279 II)
- Bei Abweisung RÖ-Gesuch: An-Klage 10 T ab «**Eröffnung des Entscheids**» (SchKG 279 III)
- FB: 20 T ab «**rechtskräftiger Beseitigung RV**» (SchKG 279 III)

Arrestprosekution: Fristbeginn – ungleiche gesetzliche Formeln bei Gerichtsentscheid

Nach Eröffnung des Entscheids

- Frist für **Anerkennungsklage** nach Abweisung (prov.) RÖ (SchKG 279 II)
- Frist für **BB** nach Urteil betr. Arrestprosektionsklage (SchKG 279 IV)
- **Frage**: Fristbeginn tatsächlich bereits nach Eröffnung oder erst nach Eintritt der Rechtskraft?

Nach rechtskräftiger Beseitigung RV

- Frist für **FB** nach positivem Anerkennungsurteil (SchKG 279 III)
- Frist für **FB** nach positivem RÖ-Entscheid (SchKG 279 III; OG ZH, PS140038-O/U, 8.5.2014)
- Frist für **FB** nach Abweisung Aberkennungsklage (im Gesetz nicht ausdrücklich)

Pro memoria: Rechtsmittel

Berufung

- «ordentlich»
- **Suspensiv** bzgl. Rechtskraft und Vollstreckbarkeit (ZPO 315 I)
- Vollstreckung kann vorzeitig bewilligt werden (ZPO 315 II)

BiZ

- «ausserordentlich»
- grds. **nicht suspensiv** (BGG 103 I)
- aW kann erteilt werden (BGG 103 II)

Beschwerde

- «ausserordentlich»
- **nicht suspensiv** – weder bzgl. Rechtskraft noch Vollstreckbarkeit (ZPO 325 I)
- Vollstreckung kann aufgeschoben werden (ZPO 325 II)

Empfehlung

- Prosekution = Vollstreckung
- **Handeln innert Frist nach «Eröffnung» des Entscheids**
- Rechtsmittelfrist nicht abwarten!
 - **ZPO-Beschwerde**: nicht warten!
 - **BiZ**: nicht warten!
 - **Subs. Verfassungsbeschwerde**: nicht warten!
 - **ZPO-Berufung**: vorsichtigerweise nicht warten!

***Wer nicht rechtzeitig handelt, dem wird der Himmel nicht helfen
(Sophokles)***