

Schuldbetreibungs- und Konkursrecht I

Betreibungs- und Arrestrecht

Prof. Dr. iur. Samuel Baumgartner

Ordinarius an der Universität Zürich

Dr. iur. Annette Dolge, LL.M.

Präsidentin des Obergerichts des Kantons Schaffhausen,
Lehrbeauftragte an der Universität Bern

Prof. Dr. iur. Karl Spühler

Em. Professor für Schuldbetreibungs- und Konkursrecht
an der Universität Zürich, ehem. Bundesrichter

9., überarbeitete und ergänzte Auflage

Inhaltsverzeichnis

Vorwort	III
Inhaltsübersicht	V
Verzeichnis Schemen, Formulare und Entscheide	XVII
Abkürzungs- und Materialienverzeichnis	XIX
Literaturauswahl	XXVII

1. Teil: Einführung in das Schuldbetreibungsrecht	1
§ 1 Allgemeines	1
I. Begriff und Einleitung	1
II. Geschichte des schweizerischen Schuldbetreibungsrechts	3
III. Rechtsquellen des Schuldbetreibungsrechts	5
§ 2 Gegenstand der Schuldbetreibung	6
I. Ansprüche auf Geldzahlung oder auf Sicherheitsleistung	6
II. Ausnahmen	7
§ 3 Parteien der Schuldbetreibung	8
I. Allgemeines	8
II. Parteifähigkeit	9
III. Betreuungsfähigkeit	9
IV. Vertretung	10
§ 4 Betreibungsarten	11
I. Betreibungsarten	11
II. Anwendungsbereich der Betreibungsarten	13
1. Konkursbetreibung	13
2. Wechselbetreibung	14
3. Betreibung auf Pfändung	14
4. Betreibung auf Pfandverwertung	15
III. Bestimmung der Betreibungsart	16
§ 5 Organisation des Schuldbetreibungswesens	17
I. Allgemeines	17
II. Betreibungsämter	19
III. Konkursämter	19
IV. Aufsichtsbehörden	20

V.	Gerichte	21
VI.	Hilfsorgane	21
VII.	Atypische Organe	21
§ 6	Schuldbetreibungsverfahren	22
I.	Allgemeines	22
II.	Einleitungsverfahren	22
III.	Zwangsvollstreckungsverfahren	23
	Kontrollfragen zu Teil I (§§ 1–6)	23
	2. Teil: Rechtspflege	27
§ 7	Betreibungsrechtliche Beschwerde	27
I.	Allgemeines	27
II.	Beschwerdeobjekt und Streitgegenstand	28
III.	Beschwerdegründe	28
IV.	Beschwerdelegitimation	29
V.	Beschwerdefrist	30
VI.	Instanzenzug und Zuständigkeit	31
VII.	Wiedererwägung	32
VIII.	Beschwerdeverfahren	32
	1. Allgemeines	32
	2. Verfahrenskosten und Parteientschädigung	33
	3. Bezeichnung der Aufsichtsbehörden	33
	4. Devolutiv- und Suspensiveffekt	34
	5. Untersuchungsgrundsatz und Mitwirkungspflicht	34
	6. Freie richterliche Beweiswürdigung und Dispositionsmaxime	35
	7. Begründungspflicht, Pflicht zur Rechtsmittelbelehrung und Mitteilungspflicht	36
IX.	Beschwerdeentscheid	36
§ 8	Nichtige Verfügungen	37
I.	Allgemeines	37
II.	Feststellung der Nichtigkeit von Amtes wegen	38
III.	Feststellung der Nichtigkeit im Rahmen eines SchKG-Beschwerde- verfahrens oder auf Anzeige hin	38
IV.	Erlass einer neuen Verfügung	39
§ 9	Rechtsverweigerungs- und Rechtsverzögerungsbeschwerde	39
I.	Allgemeines	39
II.	Beschwerdeentscheid	40
III.	Abgrenzung	40

§ 10 Gerichtliche Verfahren	41
I. Allgemeines	41
II. Arten gerichtlicher Streitigkeiten des SchKG	41
1. Materiellrechtliche Streitigkeiten	41
2. (Rein) betreibungsrechtliche Streitigkeiten	42
3. Betreibungsrechtliche Streitigkeiten mit Reflexwirkung auf das materielle Recht	43
4. Einseitige Verfügungen	43
III. Internationale Zuständigkeit	44
IV. Örtliche Zuständigkeit	45
V. Anwendbares Verfahrensrecht und Verfahrensart	46
VI. Sachliche Zuständigkeit	46
VII. Rechtsmittel	47
§ 11 Verantwortlichkeit	47
I. Allgemeines	47
II. Zivilrechtliche Verantwortlichkeit	48
III. Disziplinarische Verantwortlichkeit	49
IV. Strafrechtliche Verantwortlichkeit	50
Kontrollfragen zu Teil 2 (§§ 7–11)	50
 3. Teil: Allgemeine Grundsätze des Schuldbetreibungsverfahrens	 55
§ 12 Betreibungs- und Konkursort	55
I. Begriff und Grundlagen	55
II. Kontrolle der Regeln über den Betreibungs- und Konkursort	57
III. Territorialitätsprinzip	57
IV. Ordentlicher Betreibungsort	58
V. Besondere Betreibungsorte	59
1. Betreibungsort des Aufenthalts des Schuldners	59
2. Betreibungsort der Erbschaft	60
3. Betreibungsort der Geschäftsniederlassung	61
4. Betreibungsort des Spezialdomizils	62
5. Betreibungsort der gelegenen Sache	63
6. Betreibungsort des Arrests	63
7. Betreibungsort der Gemeinderschaft	64
8. Betreibungsort des Trusts	64
VI. Konkursorte	64
VII. Wechsel des Betreibungsorts	65
§ 13 Fristen und Schonzeiten	66
I. Fristen im Allgemeinen	66

II.	Verfahrensrechtliche Fristen des SchKG	66
III.	Arten verfahrensrechtlicher Fristen des SchKG	68
IV.	Materiellrechtliche Fristen des SchKG	69
V.	Schonzeiten im Allgemeinen	70
VI.	Während der Schonzeiten ausgeschlossene Betreibungshandlungen ..	72
§ 13a	Protokolle und Register	73
I.	Pflicht zur Registerführung und Zweck	73
II.	Beweiskraft	74
III.	Einsichtsrecht	74
IV.	Sachliche und zeitliche Schranken des Einsichtsrechts	76
§ 14	Formen des amtlichen Verkehrs	79
I.	Formulare	79
II.	Mitteilungen	79
III.	Öffentliche Bekanntmachungen	81
IV.	Formelle Zustellungen	82
§ 15	Betreibungs-, Gerichts- und Parteikosten	83
I.	Kostenarten	83
II.	Betreibungskosten	83
III.	Gerichtskosten	84
IV.	Parteikosten	84
V.	Kosten im betreibungsrechtlichen Beschwerdeverfahren	85
VI.	Unentgeltliche Rechtspflege	85
	Kontrollfragen zu Teil 3 (§§ 12–15)	86
4. Teil:	Ordentliches Einleitungsverfahren	89
§ 16	Betreibungsbegehren	89
I.	Begriff und Bedeutung	89
II.	Form	89
III.	Inhalt	90
IV.	Wirkung	91
V.	Rechtsmissbrauch	91
§ 17	Zahlungsbefehl	93
I.	Allgemeines	93
II.	Begriff	93
III.	Form	93
IV.	Inhalt	94
V.	Wirkung	95

VI.	Zustellungsform	96
VII.	Zeitpunkt der Zustellung	96
§ 18	Rechtsvorschlag	97
I.	Begriff	97
II.	Form	97
III.	Gründe	98
IV.	Frist	99
V.	Legitimation	99
VI.	Prüfung und Entscheid des Betreibungsamtes	99
VII.	Wirkung	100
§ 19	Definitive Rechtsöffnung	100
I.	Zweck	100
II.	Definitives Rechtsöffnungsverfahren	101
III.	Voraussetzungen der definitiven Rechtsöffnung	102
	1. Allgemeines	102
	2. Arten definitiver Rechtsöffnungstitel	103
IV.	Einwendungen des Schuldners	105
V.	Rechtsmittel	106
VI.	Internationale Verhältnisse	106
VII.	Wirkung	108
§ 20	Provisorische Rechtsöffnung	108
I.	Zweck	108
II.	Provisorisches Rechtsöffnungsverfahren	109
III.	Voraussetzungen der provisorischen Rechtsöffnung	110
	1. Allgemeines	110
	2. Provisorischer Rechtsöffnungstitel	111
IV.	Einwendungen des Schuldners	113
V.	Rechtsmittel	115
VI.	Wirkungen	115
VII.	Aberkennungsklage	116
	1. Allgemeines	116
	2. Voraussetzungen	117
	3. Verfahren und Rechtsmittel	117
	4. Wirkungen	119
§ 21	Anerkennungsklage	120
I.	Allgemeines	120
II.	Voraussetzungen	122
III.	Verfahren und Rechtsmittel	123
IV.	Ausländische Gerichte und Schiedsgerichte	123
V.	Wirkungen	124

Kontrollfragen zu Teil 4 (§§ 16–21)	128
5. Teil: Besondere Einleitungsverfahren	131
§ 22 Einleitungsverfahren der Betreibung auf Pfandverwertung	131
I. Allgemeines	131
II. Betreibungsbegehren	131
III. Zahlungsbefehl	132
IV. Rechtsvorschlag und dessen Beseitigung	133
V. Retentionsbetreibung	138
1. Allgemeines	138
2. Retentionsverzeichnis	139
3. Betreibungsbegehren als Retentionsprosequierung	140
4. Rechtsvorschlag und dessen Beseitigung	140
5. Sicherung des Retentionsrechts	141
§ 23 Einleitungsverfahren der Wechselbetreibung	142
I. Allgemeines	142
II. Betreibungsbegehren	142
III. Zahlungsbefehl	143
IV. Rechtsvorschlag und dessen Bewilligung	144
1. Allgemeines	144
2. Bewilligungsverfahren	145
3. Bewilligung des Rechtsvorschlags	145
4. Bedingte Bewilligung des Rechtsvorschlags	145
5. Verweigerung des Rechtsvorschlags	146
6. Rechtsmittel	146
§ 24 Einleitungsverfahren der Betreibung gestützt auf einen Konkursverlustschein	149
I. Allgemeines	149
II. Rechtsvorschlag	150
III. Bewilligung des Rechtsvorschlags	151
1. Das Bewilligungsverfahren	151
2. Die Feststellungsklage	152
IV. Rechtsstellung Dritter	152
V. Verhältnis von Bewilligungs- und Rechtsöffnungsverfahren	156
VI. Verbot der Insolvenzerklärung während einer Betreibung	156
Kontrollfragen zu Teil 5 (§§ 22–24)	157

6. Teil: Nachträglicher Rechtsschutz des Schuldners	161
§ 25 Nachträglicher Rechtsvorschlag	161
§ 26 Richterliche Aufhebung oder Einstellung der Betreibung	163
I. Allgemeines	163
II. Gesuch um Aufhebung oder Einstellung der Betreibung im summarischen Verfahren (Art. 85 SchKG)	163
1. Zweck und Rechtsnatur	163
2. Voraussetzungen	164
3. Verfahren	165
4. Wirkungen	166
III. Aufhebungs- und Einstellungsklage im ordentlichen bzw. im vereinfachten Verfahren (Art. 85a SchKG)	167
1. Zweck und Rechtsnatur	167
2. Voraussetzungen	167
3. Verfahren	169
4. Wirkungen	170
§ 27 Rückforderungsklage	170
I. Zweck und Rechtsnatur	170
II. Voraussetzungen	171
III. Verfahren	172
Kontrollfragen zu Teil 6 (§§ 25–27)	173
7. Teil: Betreibung auf Pfändung	175
§ 28 Fortsetzungsbegehren	175
I. Begriff	175
II. Form	175
III. Voraussetzungen	176
IV. Rückzug und Erneuerung	177
V. Wirkung	178
VI. Neue Umrechnung von Fremdwährungsforderungen	178
§ 29 Pfändung	178
I. Allgemeines	178
II. Begriff	179
III. Zuständigkeit	179
IV. Verfahren	180
V. Rechte und Pflichten	180

VI.	Gegenstand	181
1.	Allgemeines	181
2.	Beschränkte Pfändbarkeit	182
3.	Unpfändbarkeit	184
VII.	Reihenfolge	185
VIII.	Umfang	186
IX.	Sicherungsmassnahmen	186
X.	Wirkungen	187
XI.	Pfändungsurkunde	189
§ 30	Widerspruchsverfahren	190
I.	Allgemeines und Zweck	190
II.	Verfahren	191
III.	Vorverfahren	191
1.	Anmeldung des Drittanspruchs	191
2.	Vermutung des besseren Rechts	192
3.	Vermutung des besseren Rechts des Schuldners	193
4.	Vermutung des besseren Rechts des Dritten	194
IV.	Widerspruchsklagen	194
1.	Allgemeines	194
2.	Zuständigkeit	196
3.	Verfahren und Rechtsmittel	197
4.	Wirkungen	197
§ 31	Anschlusspfändung	200
I.	Allgemeines	200
II.	Begriffe	200
III.	Ordentliche Anschlusspfändung	200
IV.	Privilegierte Anschlusspfändung	202
V.	Stellung der Gläubiger in einer Pfändungsgruppe	204
VI.	Befriedigung der Gläubiger bei ungenügendem Pfändungsergebnis ...	206
	Kontrollfragen zu Teil 7 (§§ 28–31)	206
§ 32	Verwertungsbegehren	209
I.	Allgemeines	209
II.	Form	209
III.	Legitimation	210
IV.	Voraussetzungen	210
V.	Rückzug und Erneuerung	211
VI.	Wirkung	211
§ 33	Verwertung	212
I.	Allgemeines	212

II.	Verwertung beweglicher Sachen und Forderungen	214
1.	Zeitpunkt	214
2.	Öffentliche Zwangsversteigerung	215
3.	Freihandverkauf	218
4.	Forderungsüberweisung	218
III.	Verwertung von Grundstücken	220
1.	Zeitpunkt	220
2.	Öffentliche Zwangsversteigerung	220
3.	Freihandverkauf	224
IV.	Verwertung anderer Rechte	225
V.	Rechtsmittel	225
VI.	Verzicht	226
Kontrollfragen zu Teil 7 (§§ 32–33)		227
§ 34	Verteilung	232
I.	Allgemeines	232
II.	Erlös	232
III.	Nachpfändung von Amtes wegen	233
IV.	Kollokationsverfahren	234
1.	Allgemeines	234
2.	Begriffe	234
3.	Verfahren	234
4.	Vorverfahren	235
5.	Kollokationsklage	237
6.	Betreibungsrechtliche Beschwerde	241
V.	Definitiver Pfändungsverlustschein	241
1.	Allgemeines	241
2.	Begriff	242
3.	Wirkungen	242
4.	Löschung des Eintrags im Betreibungsregister	243
VI.	Quittung	243
Kontrollfragen zu Teil 7 (§ 34)		244
8. Teil: Betreibung auf Pfandverwertung		247
§ 35	Betreibung auf Pfandverwertung	247
I.	Allgemeines	247
II.	Verwertungsbegehren	247
III.	Verwertung	248
IV.	Verteilung	250
1.	Die Verteilung	250
2.	Der Pfandausfallschein	251

Kontrollfragen zu Teil 8 (§ 35)	253
 9. Teil: Sicherung der Schuldbetreibung	255
 § 36 Arrest	255
I. Allgemeines	255
II. Begriff	256
III. Voraussetzungen	256
1. Arrestforderung	256
2. Arrestgrund	257
3. Arrestgegenstand	260
4. Sicherheitsleistung	261
5. Vermögensgegenstände ausländischer Staaten und internationaler Organisationen	262
IV. Verfahren	262
1. Arrestbewilligung	262
2. Arrestbefehl	263
3. Arrestvollzug	264
V. Rechtsmittel gegen den Entscheid des Arrestgerichts	266
1. Allgemeines	266
2. Arresteinsprache	266
3. Beschwerde gegen den Entscheid über die Arrestbewilligung	267
4. LugÜ-Beschwerde	268
VI. Rechtsschutz gegen den Arrestvollzug	269
1. Betreibungsrechtliche Beschwerde	269
2. Widerspruchsverfahren	269
VII. Wirkungen des Arrests	270
VIII. Prosequierung	271
1. Allgemeines	271
2. Prosequierung durch Betreibung	271
3. Prosequierung durch Klage	272
IX. Schadenersatzklage	273
 Kontrollfragen zu Teil 9 (§ 37)	274
 Anhang: Formulare und Entscheide	286
Sachregister	295

Schemen, Formulare und Entscheide

Schemen

Schema 1: Schuldbetreibungsrechtliche und zivilprozessuale Zwangsvollstreckung	3
Schema 2: Betreibungssysteme und -arten	12
Schema 3: Betreibungs- und Konkursbehörden im Kanton Zürich	18
Schema 4: Betreibungs- und Konkursbehörden im Kanton Bern	18
Schema 5: Instanzenzug im Kanton Zürich	32
Schema 6: Beseitigung des Rechtsvorschlags	125
Schema 7: Ordentliches Einleitungsverfahren und Vollstreckung der Betreibung auf Pfändung	126
Schema 8: Einleitungsverfahren und Vollstreckung der Betreibung auf Pfandverwertung	135
Schema 9: Einleitungsverfahren der Wechselbetreibung und Konkurseröffnung	147
Schema 10: Einleitungsverfahren der Betreibung gestützt auf einen Konkursverlustschein und ein Fortsetzungsbegehren	153
Schema 11: Rechtskräftiger Zahlungsbefehl	177
Schema 12: Widerspruchsverfahren	199
Schema 13: Anschlusspfändung	205
Schema 14: Versilberungsprinzip	213
Schema 15: Deckungsprinzip	217
Schema 16: Vollstreckung der Betreibung auf Pfändung	230
Schema 17: Pfändungsgruppen und Kollokationsplan	240
Schema 18: Vollstreckung der Betreibung auf Pfandverwertung	252
Schema 19: Klagen und einseitige Begehren im Betreibungs- und Arrestverfahren.....	277

Formulare und Entscheide

Anhang 1: Betreuungsbegleiten	287
Anhang 2: Zahlungsbefehl	288
Anhang 3: Rechtsöffnungsbegehren	289
Anhang 4: Provisorische Rechtsöffnung	290
Anhang 5: Definitive Rechtsöffnung	291
Anhang 6: Pfändungsankündigung	292
Anhang 7: Verlustschein	293
Anhang 8: Pfandausfallschein	294