

Beat Fürstenberger

Einrede des mangelnden und
Feststellung neuen Vermögens nach
revidiertem Schuldbetreibungs- und
Konkursgesetz

Unter besonderer Berücksichtigung der Kantone
Basel-Stadt und Basel-Landschaft

Helbing & Lichtenhahn

Basel • Genf • München

1999

INHALTSVERZEICHNIS

INHALTSÜBERSICHT.....	V
INHALTSVERZEICHNIS.....	VII
ABKÜRZUNGSVERZEICHNIS.....	XI
LITERATURVERZEICHNIS UND VERZEICHNIS DER MATERIALIEN.....	XIV
I. Einleitung.....	1
II. Die Einrede des mangelnden neuen Vermögens.....	3
§ 1 Grundlagen	3
§ 2 Der Sinngehalt von Art. 265/265a SchKG.....	6
§ 3 Inhalt der Einrede und rechtliche Qualifikation.....	8
§ 4 Die Voraussetzungen der Einredeerhebung.....	12
A. Das durchgeführte Konkursverfahren.....	12
B. Die Konkursverlustforderung.....	12
C. Die Ausstellung eines Konkursverlustscheins.....	13
D. Die Legitimation zur Einredeerhebung.....	14
E. Die Erhebung der Einrede im richtigen Verfahrensstadium.....	14
F. Der Bestand an neuem Vermögen des ehemaligen Konkursiten.	15
§ 5 Die Erhebung der Einrede durch Rechtsvorschlag im laufenden B e t r e i b u n g s v e r f a h r e n.....	15
§ 6 Die Erhebung der Einrede in anderen Verfahrensstadien	17
§ 7 Der Ausschluss der Konkurseröffnung auf Antrag des Schuldners	20
III. Das Vorhandensein neuen Vermögens.....	21
§ 1 Begriff und Inhalt des neuen Vermögens im Allgemeinen.....	21
A. Die Berechnung (Feststellung) neuen Vermögens.....	21
B. Die rechtliche Wirkung der Vermögensberechnung.....	26
1. Die Aufteilung des Schuldnervermögens in verschiedene Haftungskomplexe.....	26
2. Die summenmässige Beschränkung der Haftung.....	27
3. Diskussion der Standpunkte.....	28
C. Die Abgrenzung der Feststellung neuen Vermögens zur nachfolgenden Pfändung.....	30
§ 2 Elemente des neuen Vermögens im Besonderen.....	32
A. Aktiva des Schuldners.....	32

1. Abgrenzung in zeitlicher Hinsicht.....	32
2. Abgrenzung in sachlicher Hinsicht.....	33
B. Passiva des Schuldners.....	34
1. Abgrenzung in zeitlicher Hinsicht.....	34
2. Abgrenzung in sachlicher Hinsicht.....	34
C. Einkommen als neues Vermögen.....	35
D. Einbezug von Vermögenswerten Dritter (wirtschaftliches Vermögen).....	38
1. Allgemeine Grundlagen.....	38
2. Wirtschaftliche Betrachtungsweise in anderen Rechtsgebieten	40
3. Konkretisierung der wirtschaftlichen Betrachtungsweise in Art. 265/265a SchKG.....	43
3.1 Wirtschaftliches neues Vermögen.....	43
3.2 Mögliche Überprüfungselemente.....	49
3.2.1 Die Überprüfung im Einzelfall.....	49
3.2.2 Die Verletzung schutzwürdiger Interessen.....	49
3.2.3 Die Massierung ausserordentlicher Verhaltensweisen.....	50
E. Die standesgemässe Lebensführung.....	52
IV. Die Pfändbarerklärung von Vermögenswerten Dritter.....	56
§1 Grundlagen.....	56
A. Sinn und Zweck der Bestimmung.....	56
B. Entstehung	58
§2 Inhalt und Wirkung der Pfändbarerklärung.....	59
§ 3 Die Voraussetzungen der Pfändbarerklärung und der Begründung der Rückerstattungspflicht.....	64
A. Formelle Voraussetzungen.....	64
1. Hängiges Betreibungs- und Gerichtsverfahren.....	64
2. Der Antrag auf Pfändbarerklärung bzw. auf Rückerstattung	65
B. Materielle Voraussetzungen.....	66
1. Die Bestimmung von wirtschaftlichem neuem Vermögen.....	66
2. Die Pfändbarkeit des Vermögenswerts.....	66
3. Die gesetzlichen Überprüfungselemente.....	67
3.1 Grundlagen.....	67
3.2 Die Funktion des Drittinhabers.....	67
3.3 Die Benachteiligungsabsicht und die Vereitelungshandlung des ehemaligen Konkursiten.....	67
3.4 Die Erkennbarkeit der schuldnerischen Absicht für den Dritten ..	69
§ 4 Die Aufgabenverteilung zwischen Betreibungsamt und Richter.....	69

V.	Das Verfahren zur Feststellung neuen Vermögens	71
§ 1	Das Rechtsvorschlagsverfahren	71
A.	Prozessthema und Rechtsnatur	71
B.	Entstehung	75
C.	Verfahrensart und Verfahrensgrundsätze	76
D.	Die Parteien des Verfahrens	80
E.	Zuständigkeit	81
F.	Streitwert	81
G.	Beweismittel, Beweislast und Beweismass	82
1.	Beweismittel	82
2.	Beweislast	83
3.	Beweismass	85
H.	Die Begründung des Rechtsvorschlags durch den Schuldner und die Stellungnahme des Gläubigers	86
I.	Prozesserledigung	87
1.	Urteilsgrundlagen und Entscheid des Richters	87
2.	Prozesserledigung ohne Urteil	92
3.	Prozesserledigung mit Urteil	93
K.	Abgrenzung zum Rechtsöffnungsverfahren und zur Forderungs- klage	95
L.	Rechtsschritte und Sicherungsmassnahmen	96
M.	Rechtsmittel	97
§ 2	Die Feststellungsklage beim ordentlichen Richter	98
A.	Prozessthema und Rechtsnatur	98
1.	Die Regelung im Überblick	98
2.	Prozessthema	98
3.	Rechtsnatur	99
B.	Entstehung	104
C.	Verfahrensart und Verfahrensgrundsätze	104
D.	Die Parteien des Verfahrens	106
E.	Klaganhebung	106
F.	Zuständigkeit	110
G.	Streitwert	110
H.	Beweismittel, Beweislast und Beweismass	111
1.	Beweismittel	111

2. Beweislast.....	112
3. Beweismass.....	113
I. Prozesserledigung.....	113
1. Urteilsgrundlagen und Entscheid des Richters.....	113
2. Prozesserledigung ohne Urteil.....	115
3. Prozesserledigung mit Urteil.....	115
K. Rechtsschritte, und Sicherungsmassnahmen.....	117
L. Rechtsmittel.....	117
VI. Die Rechtsstellung des Dritten bei der Pfändbarerklärung von Vermögenswerten.....	119
§ 1 Die Interessenlage des Dritten.....	119
§2 Mögliche Rechtsbehelfe des Dritten.....	121
A. Die Anhebung des Widerspruchsverfahrens oder des Aussonderungs Verfahrens.....	121
B. Die Beteiligung am Verfahren als Mitbetriebener.....	126
C. Die Beteiligung am Prozessverfahren als Hauptpartei.....	129
D. Die Beteiligung am Prozessverfahren als Nebenpartei.....	131
E. Sonstige Möglichkeiten der Verfahrensbeteiligung.....	133
F. Die Ergreifung von Rechtsmitteln.....	135
§3 Diskussion und Umsetzung.....	136
VII. Die Problematik der mehrfachen ordentlichen Verfahren.....	139
§1 Problemstellung.....	139
§2 Aspekte der formellen und materiellen Rechtskraft.....	139
§3 Die Befangenheit des Richters.....	142
VIII. Rechtsfolgen der Feststellung neuen Vermögens bzw. der Nichtbewilligung des Rechtsvorschlags	144
§ 1 Fortsetzung der Betreibung.....	144
§ 2 Pfändungsverlust bzw. erneuter Konkurs des Schuldners.....	146
§ 3 Anhebung mehrerer Betreibungsverfahren.....	147
IX. Zusammenfassung und Schlussfolgerungen	149
Anhang: Berechnungsbeispiel	155