covací úmysl a zda tento úmysl byl druhé straně znám, jsou skutkovým zjištěním; otázky, zda byl věřitel právním jednáním, jemuž se odporuje, zkrácen a zda druhé straně musil anebo nemusil býti znám onen zkracovací úmysl dlužníkův, jsou otázkami právního posouzení (rozh. čís. 9813, 10691 a 10865 sb. n. s.). Poněvadž odvolací soud neprovedl důkazy a neopakoval ani nedoplnil důkazy již provedené, nesměl řešiti věc na základě předpokladů, jež ve zjištěních procesního soudu nemají opory. Mimo to měl se vypořádati také s tvrzením strany žalující, že dům měl cenu vyšší, než za kterou byl prodán žalovanému Josefu Š., a uvážiti, zda snad nejde o mrhání majetkem po rozumu § 3 odp. ř. Bylo proto dovolání vyhověti (§§ 496 čís. 3 a 513 c. ř. s.).

Čís. 14428.

Přípustnost exekuce vnucenou správou užívacího práva povinného na mlýně.

(Rozh. ze dne 6. června 1935, R II 260/35.)

Prvý soud zrušil k návrhu povinné Aloisie H-ové exekuci vnucenou správou práva užívání a požívání na mlýně. Důvody: Při řemeslných živnostech exekuce vnucenou správou nemá místa, provozuje-li živnost majitel její sám, nebo nejvýše se čtyřmi pomocnými dělníky (§ 341 odst. 1 ex. ř.). V tomto případě jde o živnost mlynářskou, tedy o živnost řemeslnou, která se provozuje podle tvrzení obecního úřadu v B. se dvěma dělníky. Exekuce vnucenou správou a propachtováním byla tedy jako nepřípustná zrušena. Rekursní soud, změniv usnesení prvého soudu, návrhu na zrušení exekuce nevyhověl.

Nejvyšší soud nevyhověl dovolacímu rekursu.

Důvody:

Jde o exekuci na užívací a požívací právo Aloisie H. na mlýně vl. čís. 107 v B. Exekuce na práva je přípustna podle §§ 331 a násl. ex. ř. Soud prvé stolice zrušil na návrh povinné strany exekuci tu neprávem směšuje exekuci na právo užívací a požívací s exekucí na mlynářskou živnost, provozovanou na mlýně, k němuž povinné straně patří požívací právo. Vnucená správa živnosti mlynářské je sice podle § 341 ex. řádu nepřípustná, poněvadž jde o řemeslnou živnost, provozovanou s méně než čtyřmi pomocníky, avšak exekuce na užívací a požívací právo Aloisie H. je přípustná, ovšem bude musiti exekuční soud toho dbáti, aby při zpeněžení tohoto práva neporušil předpisu § 341 ex. řádu a aby nezasáhl svými opatřeními živnost mlynářskou jako takovou.

Čís. 14429.

Dlužníkovu neschopnost plniti splatné závazky podle §§ 1 a 69 konk. ř. jest posouditi podle všech skutečností a jest na ni usouditi, jestliže nemá dlužník platebních prostředků a nejde jen o přechodný nedostatek těchto prostředků.

(Rozh. ze dne 6. června 1935, R IV 181/35; důvody viz Úr. sb. čís. 2126.)