

By PwC Deutschland | 05 January 2023

# Zugangsvermutung bei regelmäßig zustellungsfreien Tagen innerhalb der Drei-Tages- Frist

**Das Finanzgericht Berlin-Brandenburg hat in einem aktuellen Urteil entschieden, dass die Zugangsvermutung gemäß § 122 Abs. 2 Nr. 1 Abgabenordnung (AO) entfällt, wenn innerhalb der dort genannten 3-Tages-Frist an einem Werktag regelmäßig keine Postzustellung stattfindet.**

## Sachverhalt

Der Beklagte erließ aufgrund der durch die Klägerin erstellten Einkommensteuererklärung einen Einkommensteuerbescheid für 2017 am Freitag, dem 15. Juni 2018 und übersandte ihn unmittelbar an die Klägerin. Diese war vom 02. Mai 2018 bis 19. Juni 2018 (Tag der Rückkehr) beruflich von ihrer Wohnung abwesend.

Die Klägerin übersandte den Steuerbescheid am 19. Juni 2018 per Telefax an eine Steuerberatungsgesellschaft. Der Bevollmächtigte legte am 19. Juli 2018 namens der Klägerin Einspruch ein und gab an, dass der Bescheid am 19. Juni 2018 eingegangen sei.

Der Beklagte verwarf den Einspruch als unzulässig, da die Zugangsvermutung innerhalb der 3-Tages-Frist des am 15. Juni 2018 im Wege des Zentralversands übergebenen Bescheides durch den Vortrag der Klägerin nicht erschüttert werde und die Einspruchsfrist daher am 18. Juli 2018 abgelaufen sei.

## Richterliche Entscheidung

Das Finanzgericht Berlin-Brandenburg hat entschieden, dass im Streitfall die Zugangsvermutung des § 122 Abs. 2 Nr. 1 AO nicht anzuwenden sei, weil die Zeugenvernehmung ergeben habe, dass an der Wohnung der Klägerin innerhalb der 3-Tages-Frist nach dem 15. Juni 2018 regelmäßig nicht an allen Werktagen von dem Postdienstleistungsunternehmen zugestellt worden sei.

Zwar finde die Zugangsvermutung auch Anwendung, wenn – z.B. wegen mehrerer arbeitsfreier Tage oder Personalausfall – innerhalb der 3-Tages-Frist an zwei Tagen keine Zustellung stattfinde (z.B. werde bei Aufgabe zur Post am Freitag, dem 30. April trotz des Feiertags am 1. Mai der Zugang am Montag, dem 3. Mai grundsätzlich vermutet). Insoweit handele es sich jedoch um Sonderkonstellationen, die die grundsätzliche Anwendung der Zugangsvermutung nicht in Frage stellen würden.

Anders sei dies jedoch, wenn innerhalb der 3-Tages-Frist planmäßig an zwei aufeinanderfolgenden Tagen keine Zustellung erfolge.

Das Finanzgericht hat die Revision zugelassen.

## Fundstelle

Finanzgericht Berlin-Brandenburg, Urteil vom 24. August 2022 (7 K 7045/20); die Revision ist beim BFH unter dem Az.: VI R 18/22 anhängig; vgl. die Pressemitteilung vom 02. Januar 2023.

## Keywords

Gesetzgebung, Verfahrensrecht, Zugangsfiktion