

SPAGNA**Il Tribunale costituzionale e la Corte di Strasburgo respingono
le richieste di fermare la riesumazione di Franco**

18/10/2019

Il 17 ottobre 2019, il Tribunale costituzionale e la Corte europea dei diritti dell'uomo hanno respinto le richieste di sospensione cautelare dell'esumazione della salma di Francisco Franco, che, secondo quanto annunciato dal Governo, avverrà entro il 25 ottobre¹.

i) Il Tribunale costituzionale ha dichiarato inammissibile² il ricorso di *amparo* presentato dalla famiglia Franco³ nei confronti degli *acuerdos* del Consiglio dei ministri del 15 febbraio 2019 e del 15 marzo 2019, con cui erano stati decisi la riesumazione e il trasferimento delle spoglie del dittatore, e della sentenza del 30 settembre 2019 della *sala* del contenzioso amministrativo del Tribunale supremo, che aveva confermato la legittimità dell'operato del governo⁴.

In ragione della speciale rilevanza costituzionale del ricorso, il Tribunale costituzionale ha deciso di esporre la motivazione della sua decisione in un'ordinanza⁵.

I ricorrenti avevano denunciato la violazione del principio di eguaglianza (art. 14 Cost.) e del diritto all'intimità personale e familiare (art. 18, comma 1, Cost.), in combinato disposto con il diritto alla libertà religiosa (art. 16, comma 1, Cost.) e del diritto alla tutela giurisdizionale effettiva (art. 24 Cost.). Inoltre, avevano chiesto che fosse sollevata di fronte al *plenum* una questione di legittimità riguardante il regio decreto-legge n. 10/2018, del 24 agosto, che, novellando la legge c.d. sulla *memoria histórica*, ha stabilito la rimozione dal sacrario della Basilica della Valle de los Caídos delle salme delle persone che non integrino la condizione di caduti della guerra civile.

¹ Cfr. il comunicato stampa dell'11 ottobre 2019, reperibile *on line* alla pagina <https://www.lamoncloa.gob.es/consejodeministros/resumenes/Paginas/2019/111019-consejo.aspx>.

Attualmente la famiglia Franco sta negoziando con il Governo le caratteristiche della cerimonia con cui si darà nuova sepoltura alla salma. V. *Los Franco batallan ahora por una inhumación con una bandera de España sin escudo*, in *El País*, del 17 ottobre 2019, https://elpais.com/politica/2019/10/16/actualidad/1571252550_337527.html; e *Franco divide ancora la Spagna. Con quale bandiera (ri)seppellirlo?*, in *Corriere della Sera*, del 18 ottobre 2019, https://www.corriere.it/esteri/19_ottobre_17/franco-divide-ancora-spagnacon-quale-bandiera-riseppellirlo-0bffc4b4-fl12-11e9-867d-add94f2d35a0.shtml.

² L'ordinanza (ancora non numerata) è reperibile *on line* alla pagina http://www.tribunalconstitucional.es/NotasDePrensaDocumentos/NP_2019_116/2019-5790ATC.pdf.

³ Il testo del ricorso è reperibile *on line* alla pagina <https://fnff.es/actualidad/463049291/Escrito-de-amparo-al-Tribunal-Constitucional.html>.

⁴ V. la precedente segnalazione *Spagna – Il Tribunale supremo autorizza il trasferimento delle spoglie di Franco*, del 1° ottobre 2019.

⁵ Solitamente questo tipo di decisioni è adottato nella forma della *providencia*, che si limita a segnalare il motivo dell'inammissibilità.

La sezione prima del Tribunale costituzionale, con una decisione adottata all'unanimità, ha dichiarato inammissibile il ricorso per manifesta mancanza di violazione dei diritti fondamentali invocati⁶.

– L'art. 16, comma 3, della legge c.d. sulla *memoria histórica*, come novellato dal regio decreto-legge n. 10/2018, è formulato in termini generici e astratti, rendendo irrilevante che i suoi destinatari siano determinati o determinabili.

– Il diritto dei familiari a disporre della salma dei congiunti rientra nell'ambito del diritto all'intimità, ma questo ammette restrizioni che rispondano a una finalità costituzionalmente legittima (nella specie, quella di eliminare la divisione tra cittadini, promovendo la coesione e la solidarietà nonché i valori e principi democratici) e che rispettino le esigenze del *test* di proporzionalità.

– La misura adottata dal Consiglio dei ministri non ha avuto alcuna incidenza sulle convinzioni religiose della parte ricorrente; anzi, la misura denunciata le rispetta, poiché alla salma sarà data sepoltura in un cimitero cattolico.

– La sentenza del Tribunale supremo è motivata e, riguardo all'asserita violazione del diritto all'intimità, ha esplicitato che i ricorrenti avevano lasciato scadere il termine entro il quale avrebbero potuto designare un luogo alternativo per la sepoltura.

Per quanto riguarda il promovimento di una questione interna di legittimità⁷, il Tribunale costituzionale ha dichiarato che la natura soggettiva del ricorso di *amparo* rende questo – di regola – non idoneo al controllo astratto di legittimità e che, trattandosi di un ricorso inammissibile, non vi sono i presupposti affinché si possa sollevare una questione interna di legittimità nell'ambito di un giudizio di *amparo*.

ii) La Fondazione nazionale Francisco Franco aveva chiesto alla Corte europea dei diritti dell'uomo la sospensione provvisoria dell'esumazione, in applicazione dell'art. 39 del suo regolamento. La Corte europea ha informato⁸ la fondazione di non potere applicare la misura provvisoria richiesta; qualora si ritenga violato uno dei diritti della CEDH, si potrà presentare un ricorso.

Carmen Guerrero Picó

⁶ V. il FJ 3.

⁷ V. il FJ 4.

⁸ V. *El Tribunal de Estrasburgo rechaza paralizar la exhumación de Franco*, in *El Diario.es*, del 17 ottobre 2019, https://www.eldiario.es/politica/Tribunal-Estrasburgo-paralizar-exhumacion-Franco_0_953655563.html.