



DECRETO por el que se prohíbe la circulación y comercialización de los Cigarros Electrónicos por parte de la Secretaría de Salud.

El pasado 31 de mayo de 2022, entró en vigor el Decreto por el que se prohíbe la circulación y comercialización en interior de la República, cualquiera que sea su procedencia, de los Sistemas Electrónicos de Administración de Nicotina ("SEAN"), Sistemas Similares sin Nicotina ("SSSN"), Sistemas Alternativos de Consumo de Nicotina ("SACN"), cigarrillos electrónicos y dispositivos vaporizadores con uso similares, así como las soluciones y mezclas utilizadas en dichos sistemas (en adelante el "Decreto" y todos los cigarros electrónicos y dispositivos vaporizadores antes mencionados, de manera conjunta como "Cigarros electrónicos"), tras su publicación en el Diario Oficial de la Federación por la Secretaría de Salud.

Antecedentes relevantes

El 19 de febrero de 2020, se publicó un decreto en el DOF a través del cual la Secretaría de Economía prohibía la entrada y salida de mercancías del territorio nacional a los "dispositivos de vapeo".

El 16 de julio de 2021, se publicó un decreto en el DOF a través del cual la Secretaría de Economía modificó las descripciones contenidas en la Ley de los Impuestos Generales de Importación y Exportación (en adelante "Ley"), en el que, por primera vez, se hizo referencia a los cigarros electrónicos y vaporizadores por los términos que se utilizan en la actualidad de SEAN, SSSN y SACN.

El 19 de octubre de 2021, el Pleno de la Suprema Corte de Justicia de la Nación (en adelante "SCJN"),

Decree prohibiting the circulation and commercialization of Electronic Cigarettes of the Ministry of Health

On May 31, 2022, a decree prohibiting the circulation and commercialization of Electronic Nicotine Consumption Systems ("ENCS"), Similar Systems without Nicotine ("SSWN"), Alternative Nicotine Consumption Systems ("ANCS"), electronic cigarettes and vaporizing devices with similar use, as well as the solutions and mixtures used in such systems (hereinafter as the "Decree" and all the electronic cigarettes and vaporizing devices as "Electronic Cigarettes"), went into effect after its publication in the Federal Official Gazette ("OGF") by the Ministry of Health.

Relevant background

On February 19, 2020, a decree was published in the Federal Official Gazette, through which the Ministry of Economy prohibited the entry and exit of "vape devices" to national territory.

On July 16, 2021, a decree was published in the Federal Official Gazette, through which the Ministry of Economy modified the descriptions found in the General Import and Export Taxes Law (hereinafter the "Law"), which, for the first time, mentioned electronic cigarettes and vaporizers through the established SEAN, SSSN, and SACN terms.

On October 19, 2021, the Plenary of the Supreme Court of Justice (hereinafter "SCJN"),

resolvió la Contradicción de Tesis bajo el número de expediente 39/2021 en donde decretó la inconstitucionalidad del artículo 16, fracción VI de la Ley General para el Control de Tabaco, misma que prohíbe *“comerciar, vender, distribuir, exhibir, promocionar o producir cualquier objeto que no sea un producto del tabaco, que contenga alguno de los elementos de la marca o cualquier tipo de diseño o señal auditiva que lo identifique con productos del tabaco”* toda vez que no supera el test de proporcionalidad y vulnera el derecho a la libertad del comercio.

El 22 de octubre de 2021, se publicó un decreto en el DOF a través del cual la Secretaría de Economía prohibió en absoluto la importación y exportación al territorio mexicano de todos los Cigarros Electrónicos.

El 27 de abril del 2022, la Cámara de Diputados aprobó el dictamen que expide la Ley de los Impuestos Generales de Importación y de Exportación, la cual se encuentra próxima a publicarse. En dicha Ley se prohíbe la importación y exportación de los Cigarros Electrónicos.

El 19 de mayo de 2022, la Comisión Federal para la Protección contra Riesgos Sanitarios (“COFEPRIS”) en coordinación con la Secretaría de Gobernación, emitió una alerta sanitaria máxima *“por los riesgos a la salud que representan los productos comúnmente denominados vapeadores en todas sus modalidades”*.

En dicha alerta se hace referencia a que los Cigarros Electrónicos contienen acetato de vitamina E, una sustancia tóxica que causa enfermedades respiratorias agudas e incluso la muerte. Debido a ello, se fortalecieron las acciones de vigilancia sanitaria y la autoridad competente aumentó el número de visitas de verificación.

DECRETO

El Decreto publicado en el DOF el pasado 31 de mayo de 2022, es el primer medio legal en donde se contempla la prohibición a la comercialización de los Cigarros Electrónicos, pues anteriormente

solved the Thesis Contradiction under file number 39/2021, in which it established the unconstitutionality of article 16, section VI of the General Law for Tobacco Control, which prohibits *“commerce, sale, distribution, exhibition, promotion or production of any object that is not a tobacco product that contains any brand elements or any type of design or signal that identifies it with tobacco products”*, arguing that it failed the proportionality test and violates the right to freedom of commerce.

On October 22, 2021, a decree was published in the Federal Official Gazette, through which the Ministry of Economy prohibited in any way, the import and export of all Electronic Cigarettes into Mexican territory.

On April 27, 2022, the House of Representatives approved the ruling that enacts the General Import and Export Tax Law, which is yet to be published. The aforementioned law prohibits the import and export of all Electronic Cigarettes.

On May 19, 2022, the Federal Commission for the Protection against Health Risks (“COFEPRIS” for its acronym in Spanish) in coordination with the Ministry of the Interior, issued a maximum health alert *“due to the health risks posed by products commonly known as vapers in all their forms”*.

The aforementioned alert references the content of Vitamin E acetate in Electronic Cigarettes, a toxic substance that causes acute respiratory illness and even death. Due to this, health surveillance actions and verification inspections were increased by competent authorities.

DECREE

The Decree published in the Federal Official Gazette on May 31, 2022, is the first legal document that contemplates the prohibition for trading Electronic Cigarettes inside

sólo se había prohibido la importación y exportación (considerando que la SCJN declaró la inconstitucionalidad del artículo 16, frac. VI de la Ley General para el Control del Tabaco).

El Decreto en cuestión también dispone que se aplicarán las sanciones aplicables a quien incumpla y continúe comercializando los Cigarros Electrónicos dentro del país.

A ese respecto, es importante mencionar que el razonamiento hecho valer por el Pleno de la SCJN en su Contradicción de Tesis mencionado en el tercer punto de los antecedentes, también podría ser utilizado para efectos de interponer un medio de defensa en contra de las medidas restrictivas que dispone el Decreto.

Si bien es cierto que el Decreto prohíbe la comercialización de Cigarros Electrónicos, también lo es que la prohibición absoluta es una medida completamente violatoria de los derechos consagrados en la Constitución Federal, aunado a que atenta contra el libre desarrollo de la personalidad, así como del derecho al libre comercio.

Mexican territory, since previously only their import and export was prohibited (considering that the SCJN declared article 16, section VI of the General Law for Tobacco Control, unconstitutional).

The Decree in question also states that the applicable sanctions will be imposed to those who fail to comply and continue to trade Electronic Cigarettes within the country.

In this regard, it is important to mention that the SCJN's reasoning in the Thesis Contradiction mentioned in the third point of the background, could also be used to file a defense against the restrictive measures established by the Decree.

While the Decree prohibits the trade inside the country of Electronic Cigarettes, the absolute ban of these products violates the rights established in the Federal Constitution, in addition to the fact that it also violates the rights to free development of personality and the right to free trade.

Contact information: Jair Bravo. Managing partner. jbravo@j-bravo.com