

校编码: 10384

分类号\_\_\_\_\_密级\_\_\_\_\_

学号: 15520060153036

UDC\_\_\_\_\_

廈門大學

博 士 学 位 论 文

法律经济学视角下的食品安全风险治理

Governance on Food Safety Risk in the View of Law and  
Economics

许 引 旺

指导教师姓名: 朱 崇 实 教 授

专 业 名 称: 法 律 经 济 学

论文提交日期: 2 0 0 9 年 月

论文答辩日期: 2 0 0 9 年 月

学位授予日期: 2 0 0 9 年 月

答辩委员会主席: \_\_\_\_\_

评 阅 人: \_\_\_\_\_

2009 年 月

## 厦门大学学位论文原创性声明

本人呈交的学位论文是本人在导师指导下，独立完成的研究成果。本人在论文写作中参考其他个人或集体已经发表的研究成果，均在文中以适当方式明确标明，并符合法律规范和《厦门大学研究生学术活动规范（试行）》。

另外，该学位论文为（）课题（组）的研究成果，获得（）课题（组）经费或实验室的资助，在（）实验室完成。（请在以上括号内填写课题或课题组负责人或实验室名称，未有此项声明内容的，可以不作特别声明。）

声明人（签名）：

年 月 日

## 厦门大学学位论文著作权使用声明

本人同意厦门大学根据《中华人民共和国学位条例暂行实施办法》等规定保留和使用此学位论文，并向主管部门或其指定机构送交学位论文（包括纸质版和电子版），允许学位论文进入厦门大学图书馆及其数据库被查阅、借阅。本人同意厦门大学将学位论文加入全国博士、硕士学位论文共建单位数据库进行检索，将学位论文的标题和摘要汇编出版，采用影印、缩印或者其它方式合理复制学位论文。

本学位论文属于：

1. 经厦门大学保密委员会审查核定的保密学位论文，  
于 年 月 日解密，解密后适用上述授权。

2. 不保密，适用上述授权。

（请在以上相应括号内打“√”或填上相应内容。保密学位论文应是已经厦门大学保密委员会审定过的学位论文，未经厦门大学保密委员会审定的学位论文均为公开学位论文。此声明栏不填写的，默认为公开学位论文，均适用上述授权。）

声明人（签名）：

年 月 日

厦门大学博硕士学位论文摘要库

## 内容摘要

食品是人类赖以生存和发展的最基本物质，食品安全是公共安全的重要内容，直接关系到人民群众的身体健康、生命安全和社会的和谐稳定。基于食品安全的极端重要性和食品安全的严峻形势，在当今世界，食品安全风险问题已成为各国政府和消费者最为普遍和深切关注的重大社会问题之一。

学术界对食品安全问题展开了许多研究，并达到了相当的广度和深度，形成和积累了大量的高质量的研究文献。但不无遗憾的是，尚无系统地从法律经济学的角度展开的专门研究。论文在法律经济学视角下研究食品安全风险治理问题，并在治理政策或建议方面得出了一些有价值的结论，既在理论探讨层面上具有突破意义，也在解决实际问题层面具有参考价值。

食品安全风险治理活动在法律框架下开展，以强制性法律责任的施加作为最最具成效的治理手段。较之传统的法律分析，在法律经济学的理论和研究方法的框架下，食品安全风险的行政责任与安全监管、契约责任与契约治理、侵权责任与治理归责、刑事责任与刑罚威慑等与食品安全风险治理息息相关的问题都能得到更系统、细致而又充满经济学智慧的分析，而这个分析过程及其所得出的结论，能使我们对治理问题的理解和实践，既充满人文关怀，体现公平和正义，又更加贴近现实，实现“最优”和“效率”的追求。

论文在成本—收益分析和边际分析的基础上，探讨了食品安全风险治理问题，得出要科学选择和确定以及如何科学选择和确定食品安全监管作为、法律责任承担形式、风险预防标准、侵权归责标准和刑罚威慑组合方式的结论，以期达到最优治理效果。其在分析过程中对约束最优问题的巧妙把握和在结论中强调发挥法律责任的事前风险预防功能、发挥法律责任的边际效力和发挥消费者的风险防治作用，成为文章的创新所在。

**关键词：**法律经济学；食品安全风险治理；法律责任

厦门大学博硕士学位论文摘要库

## Abstract

Food is the fundamental substance for the subsistence and development of the mankind, and food safety related to the people's health and life and the harmonious and stable of society is the important content of public safety. In today's world, based on the importance and the grim situation of food safety. The risk of food safety has become one of the major society problems, deeply concerned by all of the governments and consumer in the world.

The academic community has also started a lot of research, and reached a considerable breadth and depth, as a result of which, there are many high-quality academic research literature. But it is a pity that there is not system ad hoc analysis in the view of Economics of Law.

This article researched the risks of food safety in the view of Economics of Law, and came to some valuable conclusions about governance policies or recommendations, not only had the significance of breakthrough at the theoretical discuss level, but also had the reference value on solving real problems level.

Governance events on the risks of food safety carried out under the legal framework, imposing the mandatory legal liability became the most effective means of governance. Compared with the traditional legal analysis, under the framework of Economics of Law's theory and research methods, the problems such as administration responsibility and security supervision, contractual liability and contractual governance, tort liability and governance imputation, criminal liability and penalties to deter on food safety risk, which closely related to the food safety risk management can be analyzed systematically, detailed and full of intelligence in economics. And this process of analysis and its conclusions, will enable us to understand and practice the problem of food safety governance, with full of humanistic care, incarnating fairness and justice and closer to reality, achieve optimal and efficiency.

This article basing on the cost-benefit analysis and marginal analysis, discussed the issue on governance of food safety risk, and answered series questions of how to scientifically select and identify the food safety supervisory approach, the way to assume legal responsibility, the risk prevention standards, the tort liability standards and the deterrent penalty combinations, expecting to achieve the best control effect. The innovation lies in this article is that skillfully grasping the problem of constrained optimal in the process of analysis and emphasizing to exert the prior risk prevention function of legal liability, the marginal effect of legal liability, and the function of consumers to play a role in risk prevention.

**Key words:** Economics of Law; Governance on food safety risk; Legal responsibility



<b>第一章 导论</b> .....	<b>1</b>
第一节 选题背景和问题的提出 .....	1
第二节 主要内容和研究方法 .....	5
第三节 创新和不足 .....	10
<b>第二章 理论和研究文献</b> .....	<b>12</b>
第一节 相关概念 .....	12
第二节 作为理论基础的法学 ..... 16	16
第三节 外部性、信息不对称与食品安全风险 .....	34
第四节 食品安全风险治理的研究文献 .....	42
<b>第三章 食品安全风险行政责任与安全监管</b> .....	<b>50</b>
第一节 食品安全风险行政责任与安全监管的经济分析 .....	50
第二节 厂商与监管者的信号传递博弈 .....	61
第三节 安全标准下的厂商与监管者博弈 .....	68
第四节 食品安全风险治理的激励契约监管 .....	74
<b>第四章 食品安全风险契约责任与契约治理</b> .....	<b>81</b>
第一节 契约责任与契约治理概述 .....	81
第二节 食品安全风险治理的明示契约与默示契约 .....	86
第三节 契约双方食品安全风险防治的经济分析 .....	95
第四节 契约免责条款及食品安全风险的契约规制治理 .....	106
<b>第五章 食品安全风险侵权责任与治理归责</b> .....	<b>113</b>
第一节 食品安全风险治理：从契约责任到侵权责任 .....	113
第二节 食品安全风险侵权过错责任的经济分析 .....	119
第三节 食品安全风险侵权严格责任及其完善 .....	127
第四节 食品安全风险侵权的惩罚性赔偿 .....	139
<b>第六章 食品安全风险刑事责任与刑罚威慑</b> .....	<b>146</b>

第一节 食品安全风险治理：从民事责任到刑事责任 .....	146
第二节 食品安全风险犯罪决策的经济分析 .....	151
第三节 食品安全风险犯罪的刑罚威慑 .....	158
第四节 食品安全风险犯罪的治理之策 .....	168
<b>第七章 食品安全风险的治理启示.....</b>	<b>177</b>
第一节 关键是预防 .....	177
第二节 注重法律责任的边际效力 .....	179
第三节 把握成本约束，力求最优治理 .....	181
<b>参考文献 .....</b>	<b>185</b>
<b>后记.....</b>	<b>193</b>

厦门大学博士论文摘要库

## Contents

<b>Chapter 1 Introduction .....</b>	<b>1</b>
<b>Setion 1 Background of Topics and Issue Raised .....</b>	<b>1</b>
<b>Setion 2 Main Contents and Research Methods .....</b>	<b>5</b>
<b>Setion 3 Innovation and Shortage .....</b>	<b>10</b>
<b>Chapter 2 Theory and Research Literature.....</b>	<b>12</b>
<b>Setion 1 Related Concepts .....</b>	<b>12</b>
<b>Setion 2 Economics of Law:the Theoretical Foundation .....</b>	<b>16</b>
<b>Setion 3 Externality, Information Asymmetry and Food Safety Risk .....</b>	<b>34</b>
<b>Setion 4 Research Literature on the Governance of Food Safety Risk.....</b>	<b>42</b>
<b>Chapter 3 Administration Responsibility and Security Supervision of Food Safety Risk .....</b>	<b>50</b>
<b>Setion 1 Economic Analysis on Administration Responsibility and Security     Supervision of Food Safety Risk .....</b>	<b>50</b>
<b>Setion 2 Signal Game of Regulation Between Manufacturers and Regulators     .....</b>	<b>61</b>
<b>Setion 3 Game of Regulation Between Manufacturers and Regulators Under     the Safety Standards .....</b>	<b>68</b>
<b>Setion 4 Incentive Contractual Regulation of the Governance of Food Safety     Risk .....</b>	<b>74</b>
<b>Chapter 4 Contractual Liability and Contractual Governance of Food Safety Risk .....</b>	<b>81</b>
<b>Setion 1 Outline of the Contractual Liability and Contractual Governance     of Food Safety Risk.....</b>	<b>81</b>

<b>Setion 2 The Express Contract and Implied Contract of the Governance of Food Safety Risk .....</b>	<b>86</b>
<b>Setion 3 Economic Analysis on the Prevention and Fovernance of Food Risk by Both Sides of Contract .....</b>	<b>95</b>
<b>Setion 4 Compact Disclaimer and the Contractual Regulation Governance of Food Risk .....</b>	<b>106</b>
<b>Chaper 5 Tort Liability and Governance Imputation of Food Safety Risk.....</b>	<b>113</b>
<b>Setion 1 Governance of Food Risk:From Contractual Responsibility to Tort Liability .....</b>	<b>113</b>
<b>Setion 2 Economic Analysis on Fault Liability of Food Risk Tort .....</b>	<b>119</b>
<b>Setion 3 Strict Liability of Food Risk Tort and Its Improving.....</b>	<b>127</b>
<b>Setion 4 Punitive Damages of Food Risk Tort.....</b>	<b>139</b>
<b>Chaper 6 Criminal Liability and Penalties Deterrence of Food Risk .....</b>	<b>146</b>
<b>Setion 1 Governance of Food Risk: From Civil Liability to Criminal Responsibility .....</b>	<b>146</b>
<b>Setion 2 Economic Analysis on Criminal Decision-making of Food Risk ..</b>	<b>151</b>
<b>Setion 3 Penalties Deterrence of Food Risk Crime .....</b>	<b>158</b>
<b>Setion 4 Governance Strategies of Food Risk Crime .....</b>	<b>168</b>
<b>Chaper 7 The Enlightenment of Governance on Food Safety Risk .....</b>	<b>177</b>
<b>Setion 1 The Key Is the Risk Prevention .....</b>	<b>177</b>
<b>Setion 2To Emphasize the Validity of Legal Responsibility .....</b>	<b>179</b>
<b>Setion 3 To Achieve the Optimal Governance Under the Cost Constraint</b>	<b>181</b>
<b>Reference .....</b>	<b>185</b>
<b>Postscripts .....</b>	<b>193</b>

## 第一章 导论

### 第一节 选题背景和问题的提出

食品是人类赖以生存和发展的最基本物质。食品安全是食品消费的底线，是公共安全的重要内容，直接关系到人民群众的身体健康、生命安全和社会的和谐稳定。在当今世界，食品安全风险问题日益受到关注，并发展成为各国政府和消费者普遍而深切的关注的重大社会问题。

食品安全风险首先危及人类身体健康，甚至造成人员伤亡，而这其中又以婴幼儿和孕妇首当其冲；其不仅耗费卫生资源，还损耗人力资本。食品是生活必需品，存在着庞大的生产体系以及巨大的国内市场和国际市场。而食品安全风险抑制了人们的食品消费和需求，损害了食品市场的经济秩序，影响到正常的食品生产和食品贸易，特别是国际贸易，进而影响到一国乃至世界各国的经济利益。食品安全风险问题越来越成为一个经济问题。食品安全风险还引发消费者的食品信任危机，其不得不花费资源甄别风险食品，导致资源浪费和福利降低；严重地还会引发食品恐慌和心理障碍，引发对政府的信任危机，影响人们未来经济社会发展的预期，进而影响社会的和谐稳定。

#### 一、国内食品安全风险问题

在温饱问题基本得到解决之后，我国开始了迈向全面小康社会的进程。在这个进程中，人们更加关注食品安全问题，消费者希望获得安全、营养的高质量食品，既希望食品不会对他们的健康产生负面影响，又希望食品能够提供人体所需的营养价值。但现实是残酷的，我国食品安全风险问题极其严重，风险食品充斥市场，人们的期许在一次又一次的食品安全事件中落空。仅近 5 年就发生了以下较大的食品安全事件。

2003 年 4 月，安徽阜阳“劣质奶粉事件”暴发。蛋白质等营养素全面低下的劣质奶粉造成近 200 名婴儿轻中度营养不良，不少婴儿变成“大头娃娃”，并且有 13 人因并发症死亡。

2005 年 3 月，“苏丹红事件”暴发。我国 30 家企业的 88 种食品被检测出含有苏丹红。苏丹红并非食品添加剂，而是一种化工合成染色剂，对人体的肝肾

器官具有明显的毒性作用，并可能致癌。2006年11月，河北又查出含有苏丹红4号的红心鸭蛋。此后，国家质检总局在对全国蛋制品生产加工企业的专项检查中又发现7家企业的8个批次产品含有苏丹红。

2006年8月，北京发生“福寿螺事件”。由于酒楼厨师加工不当，未彻底加热，没有杀灭螺肉中存在的广州管圆线虫的幼虫，致使160余人因食用含有此幼虫的福寿螺而患上广州管圆线虫病。2006年11月，“‘嗑药’多宝鱼事件”暴发。上海市公布的一项抽检结果显示，鲜活多宝鱼的30件抽检样品，全部被检测出含有硝基呋喃类代谢物。而人体长期大量摄入硝基呋喃类化合物，存在致癌的可能性。据调查，此乃一些海鲜养殖户往饮料里加呋喃西林渔药所致。

2007年4月，“思念”、“龙凤”品牌速冻产品在抽检中被检测出含有致病菌——金黄色葡萄球菌。金黄色葡萄球菌是人类伤口化脓感染中最常见的病原菌，可引起局部化脓感染，也可引起肺炎、伪膜性肠炎、心包炎等，甚至败血症、脓毒症等全身感染。2007年10月，包括五粮液集团“幸运星”酒在内的许多白酒，被检测出糖精钠超标。糖精钠是有机化工合成产品，食用较多时，会影响肠胃消化酶的正常分泌，降低小肠的吸收能力，使食欲减退。

2008年9月，“三鹿奶粉事件”暴发。据卫生部2008年11月27日公布的数据，全国共有29.4万名婴幼儿因食用受化工原料三聚氰胺污染的“三鹿”婴幼儿配方奶粉患泌尿系统结石，死亡6名，回顾性调查死亡病例5例。进一步的检查显示，含有过量三聚氰胺的产品还有：蒙牛、伊利、光明和雀巢等企业一些批次的液态奶、“大白兔”奶糖和“佳之选”、“咯咯哒”鸡蛋等产品。一时间，人们谈“奶”色变，谈三聚氰胺色变。

近5年来，我国每年所发生的影响较大的食品安全事件，都不下10起。以上列举的仅是其中的一些典型事件，以窥全豹。此外还有“陈化粮事件”、“毒猪油事件”、“瘦肉精事件”和“人造蜂蜜事件”等后果严重、影响恶劣的食品安全事件。

## 二、世界食品安全风险问题

世界食品安全风险问题也不容乐观。人类在自身发展过程中对全球生态环境和食物链的破坏导致一系列食品安全事件。城市化进程改变了人们的消费习惯和生活方式，对食品制成品的需求越来越大。随着食品生产规模化及食品国际贸易

的发展，一国食品安全风险问题往往突破国界，产生了“多米诺骨牌”效应，波及到世界各国。而食品及其相关原料的异地生产和异地销售为食源性疾病的广泛传播创造了条件。世界食品安全形势极其严峻，以下是近 10 年来一些世界性的食品安全事件。

1999 年的比利时“二恶英污染事件”。1999 年，比利时某饲料厂商将其生产的含高浓度二恶英成分的饲料销售给比利时、荷兰、法国和德国等欧盟国家的家禽家畜养殖厂，导致大多数欧盟国家畜禽类产品及乳制品含高浓度二恶英。二恶英是一种有毒的含氯化合物，是目前世界已知的有毒化合物中毒性最强的，可引起严重的皮肤病和伤及胎儿，并且致癌性极强。比利时内阁最后集体辞职。

2001 年的“口蹄疫事件”。2001 年 2 月，英国首先大规模暴发口蹄疫疫情，而后疫情扩散到法国、荷兰和爱尔兰等国，继而扩展到全球，成为历史上最严重的动物传染病灾难之一。人类要是接触病畜、食用病畜奶肉或其制成品，都有可能感染口蹄疫，引发皮肤水疱、头痛、恶心、呕吐或腹泻，并有可能并发心肌炎。仅英国，1 年间就屠宰 700 万头牲畜，蒙受了 80 亿英镑损失。

2005 年的“苏丹红事件”。2005 年 2 月，英国食品标准局在官方网站发布通告，称亨氏等 30 家企业的产品中可能含有致癌性的工业染色剂“苏丹红 I 号”。随后，其它一些国家包括中国都检测出本国食品中含有苏丹红 I 号，一场声势浩大的查禁“苏丹红 I 号”的行动席卷全球。而其中的“肯德基苏丹红事件”，闹得最是沸沸扬扬。

2008 年的美国“沙门氏菌病事件”。自 2008 年 4 月中旬发现首个沙门氏菌病病例到 2009 年 1 月，美国已有 42 个州被沙门氏菌肆虐，至少造成 1220 人患病，8 人死亡。病菌传播的源头被认为是受污染西红柿和花生酱。一些欧洲国家如英国、丹麦和爱尔兰也暴发了大规模沙门氏菌病疫情。

近年来，世界每年都有影响较大的食品安全事件发生。以上列举的仅是其中的一些典型事件，以窥全豹。此外还有英国“疯牛病事件”、东南亚“猪脑炎事件”和香港“禽流感事件”等具有世界影响的食品安全事件。食品安全风险问题影响之大，危害之深，给世界人民的生活带来巨大威胁，食品安全风险成为目前全球公共健康面临的最主要威胁之一。

### 三、食品安全风险的法律治理

民以食为天，食以安为先，食品安全责任之重，重于泰山。如何科学有效地治理食品安全风险，更切实地保障食品安全，满足人民群众对食品安全的殷切期望，是一个非常值得探讨的问题。世界卫生组织（WHO）、联合国粮农组织（FAO）和世界各国政府都致力于加强食品安全工作，包括设置监督管理的组织机构、强化或调整政策法规和加大科技投入。但更根本地，食品安全风险须要以国家为主体进行卓有成效的治理，而这种治理依据的就是依靠国家强制力保证实施的法律规范。

美国早在 1890 年就制定了《国家肉品监督法》，在 1939 年又制定了《联邦食品药品法》。目前，美国有包括《食品质量保护法》和《公共卫生服务法》在内的综合性法规和《联邦肉类检查法》和《蛋制品检验法》等具体操作层面的法律，建立起了较为完善的食品安全法规体系。欧盟拥有一个涵盖所有食品类别和食物链各环节的食品安全法规体系，形成了以《食品安全白皮书》和《食品基本法》为核心的各种法律、法令、指令等并存和统一的食品安全规则。而日本和泰国也拥有的食品安全风险治理的统一法规依据，分别是《食品卫生法》和《食品法》。

但是，正如上文所分析的，包括以上国家在内的世界食品安全形势仍然严峻。这当然与食品安全风险治理并没有实现有法必依、执法必严和违法必究有关。但从立法层面，这也与治理食品安全风险相关的法律规范制定得不够科学有关；从学术探讨层面，这又与对食品安全风险法律治理的研究缺失有关。

治理食品安全风险，须要构筑一个有梯度的法律责任，包括行政责任、契约责任、侵权责任和刑事责任等责任种类，但法律并不是越严厉越好；须要采取综合的治理措施，从食品安全监管、国家公共权力介入和私人自治相结合的契约治理、施加适用不同归责原则的侵权责任到刑罚威慑，但不能以罚代管、以管代罚、以罚代刑和以刑代罚。必须研究在立法资源、执法资源和司法资源都稀缺的世界里，如何具体、科学和有效地运用不同的治理手段，以产生最优的食品安全风险治理效果，而不能不顾治理成本的蛮干，或因治理成本的约束而使治理活动无法有效地开展。必须研究在政府治理努力之下，怎样通过食品厂商和消费者的行为选择来实现治理目标，而不能仅仅依靠政府保障食品安全。



Degree papers are in the "[Xiamen University Electronic Theses and Dissertations Database](#)". Full texts are available in the following ways:

1. If your library is a CALIS member libraries, please log on <http://etd.calis.edu.cn/> and submit requests online, or consult the interlibrary loan department in your library.
2. For users of non-CALIS member libraries, please mail to [etd@xmu.edu.cn](mailto:etd@xmu.edu.cn) for delivery details.

厦门大学博硕士论文摘要库