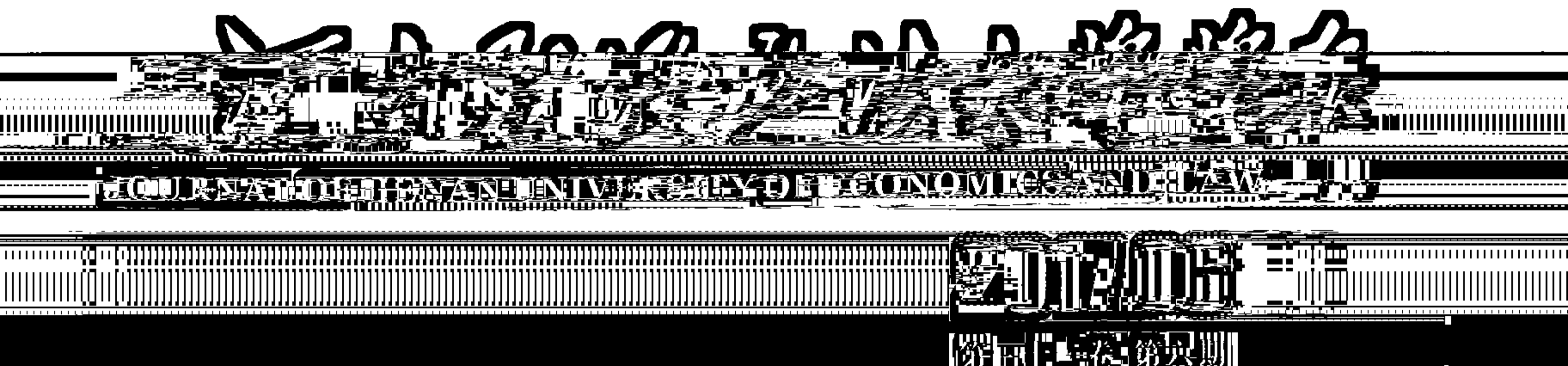




中国人文社会科学综合评价 AMI 扩展期刊  
RCCSE 中国核心学术期刊  
复印报刊资料重要转载来源期刊  
全国高校优秀社科期刊  
河南省一级期刊

ISSN 2095-3275  
CN 41-1420/Z



中国·郑州

# 河南财经政法大学学报

本期责任编辑:王 瑞

英文编辑:王 鹤

双月刊 2017 年第 6 期(总第 164 期)

## 目 录

### 法治中国

- 国家所有权之形与名 ..... 侯 宇(1)  
我国单一制国家结构形式的特点 ..... 马 岭(7)  
指导性案例功能实现的困境与出路 ..... 宋 菲(16)

### 刑法学研究

- 我国牵连犯定罪处罚规则的立法完善 ..... 牛忠志 秦立超(25)  
罚金刑的立法趋势与适用立场  
——以《刑法修正案(九)》为中心的审视 ..... 陈 伟 王昌立(34)  
生产销售有毒、有害食品罪司法认定的现状、疑问与检讨 ..... 马 兵(46)  
证券市场多层次传递型内幕交易犯罪认定难点研析及理论辨析 ..... 陈 晨(56)  
被害人意识状态对财产交付型行为的定罪与量刑影响研究  
——基于行为人在财产交付时真实心理状态的考察 ..... 张 训(68)  
我国贪污受贿罪中适用特别宽宥制度的实证研究 ..... 欧阳本祺 舒 畅(76)  
收受财物后再处理行为与受贿罪认定  
——受贿罪司法解释适用的误识与修正 ..... 马春晓(87)  
亲随罪加重情节设置的旨趣及修正 ..... 熊胆胆(94)

### 民法学研究

- 论网约车平台的侵权责任 ..... 谭利兵 王云鹏(102)  
以法律效果为视角析无权处分合同的效力  
——兼议《买卖合同司法解释》第三条 ..... 王军权(111)  
论侵权法调整范围的扩张 ..... 孙建丽(119)  
期货强行平仓的法律属性及规则解释 ..... 钟 维(128)

### 知识产权法研究

- 承认与执行外国知识产权判决的公共政策例外  
——以路易斯花娃案为视角 ..... 阮开欣(136)  
著作权法视角下人工智能创作物保护 ..... 罗 祥 张国安(144)

### 民事诉讼法研究

- 民事诉讼证明妨碍法律规则之重核 ..... 张 曦 邵 军(151)

### 环境法研究

- 环境行政执法与刑事司法衔接研究之检视 ..... 蒋云平(159)

# 生产、销售有毒、有害食品罪司法认定的 现状、疑问与检讨

马乐

(沈阳师范大学法学院,辽宁 沈阳 110034)

**摘要:**通过对近年司法机关所发布的司法解释、规范性文件以及指导性案例的分析可以发现司法实践中生产、销售有毒、有害食品罪的认定正日趋规范化。司法机关对诸多学理主张作出了积极回应;同时也在某些争议性问题上表明了立场,既不乏亮点,也存在较大的完善空间。司法机关对该罪构成要件要素的解读与抽象危险犯的基本法理存在冲突,对生产、销售有毒有害食品罪的司法认定有客观化、形式化倾向,导致过分扩张刑法处罚范围,威胁到刑法的自由保障机能。

**关键词:**食品安全;有毒、有害;非食品原料;抽象危险

**中图分类号:**D924.33 **文献标识码:**A **文章编号:**2095-3275(2017)06-0046-10

为了更有效地应对日益严峻的食品安全形势,近年,司法机关出台了一系列针对食品安全犯罪司法解释、规范性文件及指导性案例以规范食品安全犯罪的认定标准,解答司法实践中的疑惑,严密法网,从而保障对威胁食品安全行为的刑事规制力度。在《刑法修正案(八)》施行后,我国《刑法》中直接涉及食品安全的罪名包括三个:生产、销售不符合安全标准的食品罪,生产、销售有毒、有害食品罪和食品监管渎职罪。有学者将前两个罪名标签为“食品安全犯罪的本罪”<sup>[1]</sup>。相较于生产、销售不符合安全标准的食品罪,生产、销售有毒、有害食品罪入罪门槛低、法定刑重,正由于此,该罪名愈发成为司法机关所青睐的打击食品犯罪的利器。在本文看来,就生产、销售有毒、有害食品罪的司法认定而言,司法机关在新近发布的司法解释、规范性文件及指导性案例中所表达的立场、观点和方法中,既有可圈可点之处,亦有值得质疑、商榷之处。本文无意于在立法层面对生产、销售有毒、有害食品罪的完善提出建议,仅拟对司法机关对生产、销售有毒、有害食品罪的理解和适用进行评析,希望能促进该罪名司法认定的完善。

## 一、司法实践与学理主张的同和异

为加强食品安全的保护,《刑法修正案(八)》对食品安全犯罪的罪状和法定刑做了较大修改,但鉴于食品安全事件频发,许多学者主张食品安全犯罪的现有规定仍有较大的完善空间并提出了诸多具体建议。这些建议基本集中在立法层面,但其中某些主张及其所秉持的价值立场已然渗透在司法认定之中。在近几年出台的司法解释等规范性文件中,司法机关对以下几点学理主张作出了回应:

收稿日期:2017-07-12

作者简介:马乐,男,沈阳师范大学法学院副教授,法学博士,研究方向:刑法学。