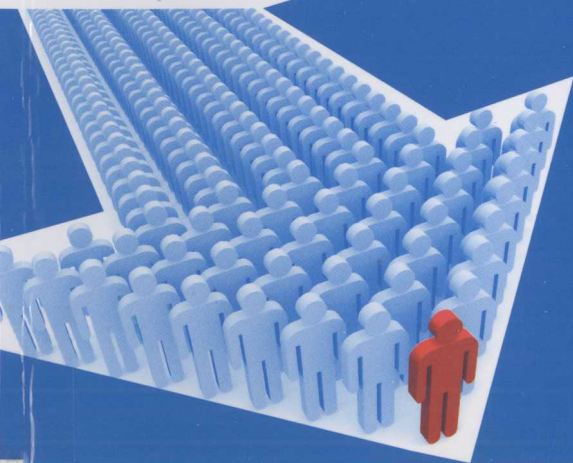




传播法律 关注民生

索赔指南



依据最新 案例充足
索赔流程 直观明了
来信问题 读编互动
紧贴实际 注重实务

史会明 张磊·编著

医疗事故 索赔指南

中国法制出版社
CHINA LEGAL PUBLISHING HOUSE

索赔指南

医疗事故 索赔指南

史会明 张磊·编著

中国法制出版社
CHINA LEGAL PUBLISHING HOUSE

图书在版编目(CIP)数据

医疗事故索赔指南/史会明等编著. —北京:中国法制出版社, 2009. 1

(新索赔指南丛书)

ISBN 978 - 7 - 5093 - 0875 - 2

I. 医… II. 史… III. 医疗事故 - 索赔 - 中国 - 指南
IV. D922. 16 - 62

中国版本图书馆 CIP 数据核字(2008)第 172874 号

新索赔指南丛书

医疗事故索赔指南

YILIAO SHIGU SUOPEI ZHINAN

编著/史会明等

经销/新华书店

印刷/河北省三河市汇鑫印务有限公司

开本/850 × 1168 毫米 32

版次/2009 年 1 月第 1 版

印张/9.5 字数/212 千

2009 年 1 月第 1 次印刷

中国法制出版社出版

书号 ISBN 978 - 7 - 5093 - 0875 - 2

定价:23.00 元

北京西单横二条 2 号 邮政编码 100031

传真:66031119

网址:<http://www.zgfs.com>

编辑部电话:66070046

市场营销部电话:66033393

邮购部电话:66033288



写在前面

您所关心的，正是我们所关注的。本丛书所宣传和追求的目的即传播法律，关注民生。

法律的意义在于实现公平与正义。回归生活视角，公平正义地处理纠纷，对于受害人来说是一种保护，对于侵权人而言，何尝不是种解脱。受害人获得应得赔偿，侵权人承担应担责任，双方当事人利益关系得到妥善处理，从而从矛盾中解脱出来，回复到正常的生活秩序，这正是法律的现实意义所在。

2005年1月陆续出版的《索赔指南丛书》因体例创新、内容实用，出版伊始，承广大读者厚爱，迅速成为全国法律基本知识读物类畅销图书中的品牌，长销多年。几年来，来电、来信、来访者不计其数。有时，读者打来电话仅是为了告诉我们：“这本书好！”欣慰之余，我们更意识到肩上责任之重，在传播法律路途上，我们应该担当的更多。在与读者密切联系、答疑解惑中，彼此建立了良好的互动，并广泛收集了其对本丛书的具有建设性的意见或建议。

为了体现这些意见和最新立法变化及层出的新问题，应读者要求，我们对丛书作全面系统修订。本次修订保持原丛书实用、方便的优点并做以特别调整。

1. 内容全面、重点突出。

丛书修订时，力求覆盖事故纠纷的各个方面。为此，内容不仅包括纠纷概述，而且还涵盖责任认定、赔偿金额计算、证据收集等方面的知识。在追求全面的同时，尽量做到重点突出，结合



读者需要作最详尽解答。

2. 依据最新、案例充足。

几年来所涉及的法律法规有了很大的变化。丛书修订时，结合最新法律文件规定，对相关问题予以准确阐述。同时应读者多一些案例的要求，对重要维权知识点都附相应案例，以便读者更好理解和应用法律知识。

3. 紧贴实际、注重实务。

丛书修订注重实用性，立足维权操作。强调将具体规定融合到纠纷处理实务中，力求使读者能轻松、自信维护权益。为此，对于涉及认定条件、责任确定、赔偿数额等重要的实务性强的内容，结合实例详细展开。

4. 来信问题、编读互动。

修订充分体现与读者的互动。丛书将众多读者问题融入修订中，同时把有代表性的问题以读者来信的形式在书中体现，并予以解答。

与读者交流有欣慰，亦有感叹。欣慰读者对图书的认可和因使用图书法律意识增强；感叹纵有再好愿望与想法，也无法穷尽实际中更深更细的问题。不过这也是鞭策，提醒我们永不能懈怠。本丛书使用中如有建议或疑问，可继续用邮件与我们联系，我们一如既往地期待您的反馈：luomuluo@tom.com；qichaodong@chinalaw.gov.cn。

2008年12月



初版说明

也许不慎，您无奈地成为一名纠纷当事人。这时您应该如何确定赔偿人，如何确定哪些项目可以索赔、索赔多少，如何收集证据，如何通过协商、调解、诉讼请求赔偿？当不得不因此而陷入一场官司时，您又应该怎样最大限度地保障自己的合法权益？

或者您作为一名司法工作人员在面临纠纷当事人的请求，需要您去秉公处理判定时，您又如何公平判定谁之过呢？本书正是为解决以上问题专门撰写，本书的编写作者是从事多年司法实务工作的法官或律师，他们有较强的理论功底和实务经验。相信该书可以在索赔操作指南和有效索赔路径上能为您提供一个好的参考。

为了便于读者查阅，该书在结构和体例上特作了一定的设计。与其他纠纷类图书相比，不同之处在于：

1. 本书的章节是按照索赔过程的前后顺序编排；

①事故纠纷的概述，使您对纠纷有了一定的法律认识——
②发生纠纷后，何种情况下可以索赔（责任的认定）——③伤残的鉴定（这是索赔的重要依据）——④如何确定赔偿主体（谁来负责）——⑤赔偿项目和金额的计算（索赔时，让您胸中有数）——⑥证据的收集（各种相关证据的收集可以使您在索赔时胜算更大）——⑦什么样的救济途径可以选择（解决途径）——⑧索赔过程中会遇到什么样的疑难问题，如何解决——
⑨最后附上主要的索赔法律依据和索赔过程中使用的相关法律文书范本；



2. 我们把索赔中涉及程序的内容,以【流程图】的形式直观表现出来。这是为了让您能够在短时间内对整个流程有个清晰的了解;

3. 文字表述力求通俗,同时尽可能地列出生动【案例】说明问题,并在一些案例后面对较为重要的问题给以【点评】,对索赔中的核心内容的疑点难点给以【专家释疑】;以便使您更加准确理解一些艰涩的法律问题;

4. 我们还对一些有价值而又容易忽略的问题给予专业【提醒】,并特意做了灰色方框的标志;

我们力争为读者提供最好的服务,但是因水平和资料有限,错误和疏漏总是难以避免,且现实生活又总是变幻莫测,难以捉摸。如果在阅读的过程中,有什么疑问或者批评意见,欢迎来信指正。

2005年1月



74	 关系果因奔容同文果得害健康式行我因	青正梁
12	 宝璧朱姓站事我因	章E梁
12	 我翻宝璧朱姓站事我因	青一梁
12	 父宝宝璧朱姓站事我因	一
82	 期限前中宝	目 录

42	 因路前式整会学因	
----	----------------	--

72	 因路前式整会学因	
12	 宝璧朱姓站事我因	一
12	 我翻宝璧朱姓站事我因	二

第1章	医疗事故概述	2
-----	--------	---

第一节	什么是医疗事故	2
-----	---------	---

一、医患纠纷及其分类	2
------------	---

二、什么是医疗事故	7
-----------	---

三、医疗事故与一般医疗损害的区别	10
------------------	----

第二节	发生医疗事故后现场该做些什么	11
-----	----------------	----

第2章	医疗事故责任的确定	21
-----	-----------	----

第一节	医疗事故的主体必须是合法的医疗机构和医务人员	22
-----	------------------------	----

第二节	医疗机构及其医务人员须有违法行为	28
-----	------------------	----

一、违法行为的概念和形式	28
--------------	----

二、如何区分违法行为与抢救行为	33
-----------------	----

第三节	医疗事故的直接行为人在正常工作中存在主观过失	36
-----	------------------------	----

一、医疗事故必须发生在直接行为人的正常工作中	36
------------------------	----

二、直接行为人必须在医疗护理中存在过失	37
---------------------	----

第四节	患者要有人身损害的后果	45
-----	-------------	----



第五节 医疗行为和损害后果之间存在因果关系 47

第3章 医疗事故技术鉴定 51

第一节 医疗事故技术鉴定概述 51

一、医疗事故技术鉴定定义 51

二、医疗事故鉴定申请期限 53

第二节 医疗事故技术鉴定的一般程序 54

☞ 医学会鉴定流程图 54

一、医疗事故技术鉴定程序的启动 55

二、对医疗事故技术鉴定申请或委托的受理 62

三、申请人或委托人缴纳鉴定费 64

四、医疗事故技术鉴定委员会予以立案 66

☞ 鉴定专家组鉴定流程图 67

五、医疗事故技术鉴定委员会组织调查 68

六、医疗事故技术鉴定委员会组织讨论 69

☞ 鉴定程序图 69

七、医疗事故技术鉴定委员会形成鉴定结论 72

☞ 医疗事故技术鉴定书 74

八、医疗事故技术鉴定委员会送达鉴定书 77

☞ 鉴定书形成、送达流程图 77

第三节 医疗事故等级确定标准 78

一、一级医疗事故 79

二、二级医疗事故 80

三、三级医疗事故 84



四、四级医疗事故	89
第四节 对鉴定结论异议的提出	91
一、一方当事人不服的	91
二、双方当事人不服的	92
第4章 医疗事故赔偿责任主体的确定	93
第一节 一般的医疗事故赔偿主体	93
一、行为主体和责任主体的差别	93
二、医疗机构替代医护人员负责的条件	94
三、特殊情况下医疗机构责任的认定	97
第二节 特殊的赔偿主体	100
一、构成医疗事故情况下的特殊赔偿主体	100
二、非医疗事故的赔偿主体	101
第5章 医疗事故赔偿项目的确定与数额的计算	104
第一节 各种情况下的赔偿项目概述	105
一、造成一般伤害（未达到残疾）的赔偿项目	105
二、造成伤残的赔偿项目	105
三、造成死亡的赔偿项目	106
四、精神损害赔偿金索赔特别提示	107
第二节 医疗事故具体赔偿项目详述	108
一、医疗费	108
二、误工费	110
三、住院伙食补助费	113
四、陪护费	115
五、残疾生活补助费	118
六、残疾辅助用具费	119
七、丧葬费	121
八、被扶养人生活费	122



九、交通费	127
十、住宿费	129
十一、精神损害抚慰金	131
第三节 医疗事故赔偿费用的结算与支付	135
第6章 医疗事故证据的收集	136
第一节 索赔可应用的证据	136
一、医疗费	136
二、误工费	141
三、住院伙食补助费	145
四、陪护费	145
五、残疾生活补助费	147
六、残疾用具费	150
七、丧葬费	151
八、被扶养人生活费	151
九、交通费	154
十、住宿费	155
十一、营养费	156
十二、死亡赔偿金	157
十三、精神损害抚慰金	159
第二节 举证责任的分配	161
第三节 患者如何获得需要的证据	169
一、患者要注意收集的证据	169
二、如何复制和利用病历等证据材料	174
第7章 医疗索赔途径	180
第一节 医疗纠纷救济流程图	180
第二节 医疗纠纷的协商解决	181



第二节 医疗纠纷的行政调解	184
☞ 卫生行政部门处理流程图	184
☞ 患者及死者家属行政救济流程图	185
☞ 医疗机构和医务人员处理流程图	186
一、调解概述	187
二、提起医疗事故行政调解的条件	187
三、医疗事故行政调解时应当遵守的原则	188
四、医疗纠纷行政调解与其他类型调解的区别	190
第三节 医疗纠纷仲裁	190
一、仲裁概述	190
二、医疗事故仲裁解决的优点	191
三、医疗纠纷的仲裁协议	192
第四节 医疗纠纷诉讼	194
一、选择法院	195
二、准备起诉状	198
三、交纳诉讼费用	200
四、财产保全和证据保全	204
五、开庭审理	207
六、法院调解	212
七、法院判决	216
八、上诉	220
九、申请执行	225
第8章 医疗事故索赔疑难问题释解	228
1. 《医疗事故处理条例》何时生效？此前发 生的医疗事故争议如何处理？	228



2. 按照《医疗事故处理条例》，如何认识和处理“医疗差错”？ 228
3. 非法行医能否构成医疗事故，如何依法处理？ 229
4. 在医疗活动中发生医疗损害但不构成医疗事故的有哪些情形？ 231
5. “见死不救”属于医疗事故吗？ 231
6. 医疗事故是不是一定要求达到相当程度的损害为构成要件？ 232
7. 如何判定医疗行为是否存在过失？ 232
8. 什么是不可抗力？因不可抗力造成不良后果的医方是否要承担责任？ 233
9. 发生医疗事故，当事人可通过哪些方式解决？ 235
10. 如何确定医疗事故争议行政处理的管辖？ 236
11. 向人民法院起诉应当具备哪些条件？ 237
12. 当事人就医疗事故争议向人民法院起诉的，诉讼时效如何计算？ 238
13. 医疗事故技术鉴定程序的启动有哪些方式？ 240
14. 如果医患双方对首次鉴定的结论不服，应该怎么办？ 240
15. 申请再次鉴定应当符合什么条件？ 241
16. 每次鉴定的时间有什么限制，最长多少时间？ 242
17. 当事人解决医疗事故赔偿等民事责任的途径有哪些？ 242
18. 如何理解对于患者近亲属因参加医疗事故处理所造成损失的适当赔偿？ 243
19. 如何理解医疗事故赔偿项目中的精神损害抚慰金？ 244
20. 当事人向人民法院起诉医疗事故争议的，应



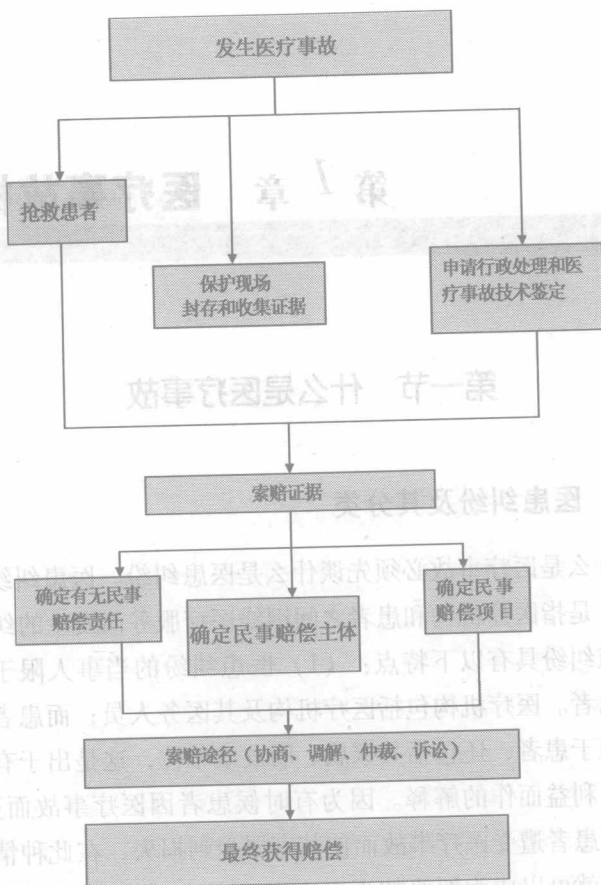
否先经医疗事故技术鉴定?	245
21. 医疗事故赔偿诉讼中需要委托医疗事故技术鉴定的, 是否必须由医学会组织? 能否由人民法院的司法鉴定机构进行鉴定?	245
22. 医疗事故在民事上属何种性质? 是违约还是侵权? 发生医疗事故争议的, 当事人能否主张医疗机构承担违约责任?	245
23. 医疗机构无正当理由拒绝收治危急患者的, 是否构成医疗事故?	246
24. 经卫生行政部门调解, 医患双方已对医疗事故争议达成调解协议的, 当事人能否再提起争议? 如能提起争议, 应如何处理?	247
25. 医疗事故赔偿诉讼中, 对医疗事故技术鉴定的重新鉴定与再次鉴定是何关系, 能否并存? 二者在时间上如何衔接?	247
26. 患者以医疗事故为由起诉, 经认定不构成医疗事故, 但存在着医疗过错的, 应如何处理? 能不能判处医疗机构承担相应的责任?	248
27. 发生医疗损害, 医患双方均无过错的, 医疗机构是否应按《民法通则》第 132 条的规定对患者承担适当补偿责任?	248
28. 患者有无复印病历的权利, 病历被涂改了怎么办?	249
29. 经医疗机构鉴定属于医疗事故的, 医疗机构是否应当赔偿患者的全部损失?	249
第 9 章 医疗事故索赔法律依据	251
医疗事故处理条例	251
(2002 年 4 月 4 日)	



医疗事故技术鉴定暂行办法	264
(2002年7月31日)	
医疗事故分级标准(试行)	273
(2002年7月31日)	
【其他医疗事故索赔法律文件索引】	284
附 录 索赔主要法律文书	
1. 医疗事故鉴定书	285
2. 民事起诉状	286
3. 证据保全申请书	287
4. 先予执行申请书	288
5. 执行申请书	289
6. 诉讼费减(免、缓)交申请书	290



医疗事故索赔流程图





医疗事故索赔指南

医疗事故索赔指南

第1章 医疗事故概述

第一节 什么是医疗事故

一、医患纠纷及其分类

谈什么是医疗事故必须先谈什么是医患纠纷。医患纠纷，顾名思义，是指医疗机构和患者之间围绕医疗服务而发生的纠纷。

医患纠纷具有以下特点：（1）医患纠纷的当事人限于医疗机构和患者。医疗机构包括医疗机构及其医务人员；而患者一方并不仅限于患者，还包括其家属、朋友或单位，这是出于有效保护患者的利益而作的解释。因为有时候患者因医疗事故而死亡，或者由于患者遭受医疗事故而使其家属受到损失，在此种情况下患者家属就可以成为纠纷的当事人。（2）医患纠纷的客体（即争议对象）包括人身权、财产权以及合同权利。其中，人身权包括人格权和身份权，而人格权又包括身体权、健康权、生命权等物质性人格权和姓名权、肖像权、商号权、名誉权、荣誉权、隐私权、贞操权、信用权、婚姻自由权等精神性人格权。医患纠纷的客体一般可以具体化为物质性人格权中的身体权、健康权和生