

新版
★
★
★
法律直通车

No.4

YI LIAO JIU FEN SUN HAI PEI CHANG

医疗纠纷损害赔偿

实务问答与案例精析

孟庆良 王瑜 编著

- 1 合同纠纷实务问答与案例精析
- 2 道路交通损害赔偿实务问答与案例精析
- 3 劳动纠纷实务问答与案例精析
- 4 医疗纠纷损害赔偿实务问答与案例精析
- 5 工伤纠纷损害赔偿实务问答与案例精析
- 6 人身侵权损害赔偿实务问答与案例精析
- 7 婚姻家庭纠纷实务问答与案例精析

★快速、准确了解法律规定

★有效、及时维护自身权益

法律直通车



法律出版社
LAW PRESS·CHINA

新版
法律直通车

No.4

YI LIAO JIU FEN SUN HAI PEI CHANG

医疗纠纷损害赔偿

实务问答与案例精析

孟庆良 王瑜 编著

 法律出版社
LAW PRESS·CHINA

图书在版编目(CIP)数据

医疗纠纷损害赔偿实务问答与案例精析 / 孟庆良, 王瑜编著.
—北京: 法律出版社, 2008. 4
(新版法律直通车)
ISBN 978 - 7 - 5036 - 8333 - 6

I. 医… II. ①孟…②王… III. ①医疗事故—民事纠纷—
赔偿—中国—问答②医疗事故—民事纠纷—赔偿—案例—分析—
中国 IV. D922. 165

中国版本图书馆 CIP 数据核字(2008)第 038713 号

© 法律出版社·中国

责任编辑/邹 隐

装帧设计/马 帅

出版/法律出版社

编辑统筹/研发部

总发行/中国法律图书有限公司

经销/新华书店

印刷/北京北苑印刷有限责任公司

责任印制/张宇东

开本/A5

印张/12.5 字数/343 千

版本/2008 年 5 月第 1 版

印次/2008 年 5 月第 1 次印刷

法律出版社/北京市丰台区莲花池西里 7 号(100073)

电子邮件/info@lawpress.com.cn

销售热线/010 - 63939792/9779

网址/www.lawpress.com.cn

咨询电话/010 - 63939796

中国法律图书有限公司/北京市丰台区莲花池西里 7 号(100073)

全国各地中法图分、子公司电话:

第一法律书店/010 - 63939781/9782 西安分公司/029 - 85388843 重庆公司/023 - 65382816/2908

上海公司/021 - 62071010/1636 北京分公司/010 - 62534456 深圳公司/0755 - 83072995

书号: ISBN 978 - 7 - 5036 - 8333 - 6 定价: 26.00 元

(如有缺页或倒装, 中国法律图书有限公司负责退换)

作者简介

孟庆良律师,毕业于蒙古包头医学院、首都师范大学,获得医学、法学双学士学位,曾从事临床医疗工作及医学生理学、医学心理学教学工作。1995 年取得律师资格,1997 年开始律师执业。现为北京市洪范广住律师事务所二级合伙人、律师,国家药物临床试验二炮总医院试验基地伦理委员会委员。

在律师执业 10 余年期间,曾办理过大量医疗卫生方面的法律事务,代理过多起医疗纠纷案件,曾担任多家医院的法律顾问。现为中国人民解放军第二炮兵总医院、北京市医院协会右安门医院法律顾问,积累了丰富的处理医疗卫生方面法律事务的经验。

执业以来,除办理医疗法律事务外,还办理了大量民事、商事、刑事、行政等诉讼案件和非诉讼法律事务。具有在大型民营企业从事法务工作的经历,在公司法、国有(集体)产权法律、投融资等法律实务方面,积累了丰富的经验。执业期间,多次作为项目主办律师参与企业重组、企业产权转让与并购、企业解散(破产)清算等项目。注重恰当运用法律手段解决客户所关注的问题,以“法律风险预防为主”的原则,最大可能地保障公司重大经营决策的实现和日常经营管理的顺利运行,有效地解决了公司、个人法律事务,维护了当事人的合法权益。

王瑜律师,毕业于北京大学,获法学学士学位,主要以经济合同、民商案件为主,兼顾房地产非诉讼业务,办理了百余件民商及非诉讼案件,积累了丰富的诉讼、非诉讼办案经验,并逐渐形成了房地

产、合同法律服务方面的专项特长,尤其在公司事务及房地产领域,有较深的理论功底和实践经验。

维权热线:13241858247

电子邮箱:meixinhelawyer@sohu.com

再版说明

本套丛书首版甫一面世,即受到读者的热切追捧,至今编者每天仍能接到数十个购书读者的咨询电话或咨询案件的传真、信件。同时从各大书店的销售情况反映来看,该套丛书也取得了喜人的销量。作为编者,一则欣喜,一则惭愧。欣喜于读者的厚爱 and 关注,惭愧于首版中存有许多缺憾和不足。为了回馈读者的厚爱,弥补首版中的缺憾和不足,编者再次在繁忙之余捉刀动笔,对原版的体例和内容进行修订、增补,以此答谢各位读者。

再版之际,我国法治建设已取得了举世瞩目的进展,公民的权利意识逐渐提高,我国的法律法规更加完善,法律体系更加健全。特别是近年来,随着我国多部新的法律法规及相关的司法解释的颁布,在司法实践以及日常民商事活动中出现了一系列新的问题,广大公民和法律工作者对法律内容的准确理解和认识出现了不少疑惑。有鉴于此,编者在再版之中,将通俗易懂的实务问答和典型纠纷的案例进行逐一详细的解说,让广大读者能在较短的时间内很好地掌握相关法律法规的

精髓。

本套丛书在再版修订之时,仍坚持实用性、通俗性、严谨性的一贯特点。另根据众多读者的需要和建议,在原有体例结构的基础上增加了实务问答部分,该部分结合了现行有效的原有的法律法规以及最近颁布的法律法规、司法解释,极大充实和丰富了本套丛书的内容。

对于案例部分的内容,编者对原版中的案例进行了遴选,新增补了原套丛书出版后发生的比较典型、具有代表性的案例。该部分的案例延续了首版的风格,编者的评析部分不求面面俱到,只体现一己之见、一家之言,其最大的价值还是在于抛砖引玉。

本套丛书的附录部分为法律法规篇,其中收录了最新的法律法规、司法解释等规定,此部分的内容,既可供从业人员在业务中实际使用,也可供读者方便地查阅和有一个比较全面的认识。

参加本套丛书编写工作的诸位同仁,一年多来投入了大量的时间和精力,出色完成了各自的任务,此套丛书是这个集体齐心合作的结晶。

同时,由于本套丛书的作者都是在繁重的律师工作之余完成写作的,再加上学识、能力所限,书中疏漏甚至谬误之处恐在所难免,敬请读者不吝指正。

编者
2008年2月

前言

伴随着我国社会主义物质文明和精神文明的不断进步,我国社会主义法治建设取得了举世瞩目的成就。公民的权利意识逐渐提高,我国的法律制度也正在日趋完善。特别是近年来,我国新的法律及相关的司法解释的颁布速度明显加快,在司法实践以及日常民商事活动中出现了一系列的新问题,更加上法律规范的抽象性和法律语言的专业化,给广大公民和法律工作者对法律内容的准确理解造成了很多的障碍。加之,我国现有法律尚有许多需要完善的地方。如何正确理解和准确适用法律,已成为摆在我们面前的紧要问题。

为了使广大读者准确理解我国法律的具体内容和司法适用,使司法和执法工作者便于准确理解法律、法规和司法解释的立法意旨,依法行事、依法办案,我们特组织了法律界、司法界的有关专家及资深律师,编写了这套《法律直通车》丛书。此套丛书是一套实用性很强的通俗法律读物。我们的目的,就是以生动活泼的形式去诠释法律、法理,更好地宣传社会主义民主和法制,提高广大公民的整体素质和法律意识。

这套丛书具有以下主要特点:

第一,案例选题的合理性。目前,我国颁布的法律法规成千上万,给公民学法用法带来了极大的不方便。因此,此套丛书的选题,主要选

择那些影响大、覆盖面广、具有代表意义,与广大公民生产、生活息息相关的典型经典案例进行逐一详细的解说,能让广大公民在较短的时间内很好地掌握相关的法律知识。

第二,案例内容的可读性。作为通俗类读物,丛书具有文笔生动、明白通畅的特点,尤其是这些大量的案例,均具有典型性和代表性。作为法律读物,丛书的法理、评析部分具有较高的理论水平,概念表达准确,分析深入浅出。如此,读者可以在轻松的阅读过程中,逐步提高知法、用法水平。

第三,案例体例的独创性。丛书不是法学理论著作,也不是案例的简单汇编,而是理论分析与经典案例的完美结合。丛书从案情简介、法院判决、法律问题、法律评析四个层次,用实例说明理论,用理论剖析实例,将四者有机统一,相得益彰。

《法律直通车》丛书的出版,是法律图书通俗化、专门学术大众化的一次尝试和探索。我们期待着这种尝试和探索能被广大的读者接受和认同。

本书在撰写、出版过程中得到了最高人民法院、最高人民检察院、司法部、国务院法制办公室、全国妇联、劳动和社会保障部、中国人民银行、中国证券业协会、中国证券监督管理委员会以及有关地方法院、律师事务所有关同志的支持和帮助,在此表示衷心的感谢。

参加丛书编写工作的诸位同仁,一年多来投入了大量的时间和精力,出色完成了各自的任务,此套丛书是这个集体齐心合作的结晶。

同时,限于编者的时间和水平,书中难免有错误与不妥之处,恳请读者和专家批评指正。

本套丛书在编写的过程中不可能包罗万象,为了方便广大读者更好地学习相关的法律知识,我们编委会特开通了法律直通车电子信箱:meixinhelawyer@sohu.com。如有疑问的读者,可以通过以上的方式和我们联系,我们将会会有资深的专业律师为你排忧解难。

编者
2006年3月

目 录

第一部分 实务问答	1
1. 何谓医疗事故以及构成医疗事故必须具备哪些要件?	3
2. 何谓医患纠纷以及医患纠纷具有哪些特点?	4
3. 如何认定医疗机构与患者之间已形成医患关系?	5
4. 在医疗活动中,患者享有哪些权利?	6
5. 我国《医疗事故处理条例》对患者的医疗权利作出了哪些具体的规定?	7
6. 在医疗活动中,医疗机构应当享有哪些权利、承担哪些义务?	8
7. 何谓非法行医,其与医疗事故有何区别?	11
8. 何谓医疗事故罪以及其具有哪些构成要件?	12
9. 在认定医疗事故罪中应当注意哪些问题以及构成此罪应当如何处罚?	14
10. 医疗事故罪与医疗差错应当如何界定?	16
11. 医疗事故罪与医疗意外有何区别?	16
12. 医疗事故罪与医疗技术事故有何区别?	17
13. 医疗事故罪与重大责任事故罪应当如何界定?	17

14. 医疗事故罪与玩忽职守罪有何区别?	17
15. 医疗事故罪与过失致人死亡罪、过失致人重伤罪有何不同?	18
16. 何谓非法行医罪以及其与医疗事故罪有何区别?	19
17. 何谓患者以及其享有哪些权利?	19
18. 如何认定医疗机构及其医务人员的故意行为?	20
19. 医疗机构及其医务人员在医疗活动中的故意行为造成患者人身伤害的,应当如何处理?	21
20. 医疗机构执业应当具备哪些条件以及在哪些情况下不得申请设置医疗机构?	22
21. 美容医疗机构及负责实施医疗美容项目的从业人员应当具备哪些条件?	22
22. 何谓医疗过失行为以及发生医疗过失行为应当如何减轻对患者身体健康的损害或者防止损害后果的进一步扩大?	23
23. 在医疗活动中,医疗机构及其医务人员有哪些告知义务?	24
24. 在医疗活动中,医疗机构及其医务人员在诊断过程中的告知义务包括哪些内容?	25
25. 在医疗活动中,医疗机构及其医务人员在治疗过程中的告知义务包括哪些内容?	25
26. 在医疗活动中,在哪些情况下,医疗机构及其医务人员可以免除告知义务?	26
27. 何谓非事故性医疗故意损害以及其有哪几种类型?	27
28. 何谓非医疗损害以及其由哪些法律予以调整?	28
29. 何谓医疗机构非法行医以及其有哪些类型?	29
30. 何谓医疗纠纷以及其产生的原因有哪些?	29
31. 何谓医疗事故鉴定以及医疗事故鉴定应由哪个部门作出?	30

32. 在医疗事故中,医疗事故技术鉴定的步骤一般是怎样规定的?	33
33. 医疗事故发生后,当事人如何申请医疗事故技术鉴定?	35
34. 在医疗事故技术鉴定程序中,医患双方应当提交哪些材料?	36
35. 在医疗事故鉴定中应当如何把握医疗事故因果关系?	37
36. 医疗事故的鉴定程序有哪些规定以及其应当遵循哪些鉴定原则?	38
37. 在医疗事故鉴定的委托中,应当注意哪些事项?	40
38. 在哪些情况下医学会可以单方中止医疗事故鉴定及在医疗事故鉴定结论中应如何确定医疗过失行为为责任程度?	41
39. 卫生行政部门在哪些情况下应当移交医学会组织医疗事故技术鉴定?	41
40. 医学会收到卫生行政部门的移交鉴定和医患双方的委托鉴定申请后,应当如何处理?	43
41. 当事人对首次医疗事故技术鉴定结论不服有何救济途径?	43
42. 在医疗事故中,当事人申请再次鉴定应当具备哪些条件以及当事人申请再次鉴定应否交纳鉴定费用?	44
43. 在哪些情况下,医学会不予受理医疗事故鉴定申请?	45
44. 在哪些情形下,医疗事故争议无须进行鉴定?	46
45. 何谓尸检以及尸检应当由哪个部门来进行?	46
46. 在医疗活动中,如何保护患者的隐私权?	48
47. 医疗事故如何划分等级以及等级有哪些具体规定?	49
48. 如何把握医疗事故鉴定中的人身损害标准?	60
49. 哪些情形不应当认定为医疗事故?	61
50. 何谓误诊医疗事故及其有哪些构成要件?	65
51. 何谓急诊医疗事故以及哪些行为可以造成急诊医疗事故?	65

52. 何谓术前医疗事故及其有哪些表现形式? 66
53. 何谓术中医疗事故、术后医疗事故以及其有哪些表现形式? 67
54. 何谓麻醉医疗事故及其主要由哪些过失导致? 68
55. 何谓药品制剂医疗事故、药品调剂医疗事故以及其有哪些表现形式? 69
56. 何谓医药器材质量缺陷医疗事故以及其有哪些表现形式? 70
57. 何谓护理医疗事故及其主要由哪些过失导致? 71
58. 何谓注射医疗事故及其主要由哪些过失导致? 71
59. 何谓过敏反应医疗事故及其主要由哪些过失导致? 72
60. 何谓输血医疗事故及其主要由哪些过失导致? 73
61. 何谓输液医疗事故及其主要由哪些过失导致? 74
62. 何谓放射治疗医疗事故及其主要由哪些过失导致? 74
63. 何谓分娩医疗事故纠纷及其主要由哪些过失导致? 75
64. 何谓预防接种医疗事故及其主要由哪些过失导致? 76
65. 疑似输液、输血、注射、药物等导致不良后果引起的医疗争议应当如何处理? 77
66. 在医疗事故纠纷中,与管理有关的医疗事故有哪些情形? 77
67. 何谓重大医疗过失行为及其在处理上有何规定? 78
68. 何谓医疗美容纠纷及其产生的原因有哪些? 79
69. 消费者在医疗美容手术前,应该注意哪些问题? 80
70. 在医疗美容中,医疗机构应当注意哪些事项? 81
71. 何谓病历以及我国《医疗事故处理条例》对病历的书写和管理作了哪些规定? 82
72. 患者或其家属有权申请复印或者复制哪些病历资料? 84
73. 患者或其家属申请复印或者复制病历资料时,应当提交哪些申请材料? 84
74. 发生医疗事故争议时,哪些病例资料患者不能复印? 85

75. 涂改、伪造、隐匿、销毁病历应当承担何种法律责任？	86
76. 在医疗损害赔偿诉讼中的证据主要有哪些？	86
77. 在医疗损害赔偿诉讼中，举证责任是如何分配的？	89
78. 在医疗事故赔偿中，确定赔偿数额应当考虑哪些因素以及赔偿应当按照哪些项目和标准计算数额？	91
79. 在医疗损害赔偿诉讼中，如何计算误工费赔偿数额？	93
80. 在医疗损害赔偿诉讼中，如何计算住院伙食补助费赔偿数额？	95
81. 在医疗损害赔偿诉讼中，如何计算陪护费赔偿数额？	97
82. 在医疗损害赔偿诉讼中，如何计算残疾生活补助费赔偿数额？	100
83. 患者申请医疗事故赔偿应当提供哪些文件？	102
84. 申请医疗事故损害赔偿应当具备哪些要件？	103
85. 在医疗事故赔偿案件中，有关精神损害抚慰金的赔偿标准是如何具体规定的？	105
86. 在医疗事故纠纷案件中，医疗事故精神损害赔偿的范围有哪些？	106
87. 在医疗事故赔偿案件中，哪些人享有精神损害抚慰金的请求权？	108
88. 在医疗事故纠纷案件中，有关特殊群体的误工费用应当如何计算？	109
89. 医疗事故损害赔偿中的交通费和住宿费应当如何计算？	110
90. 何谓医疗事故赔偿行政调解以及如何申请行政调解？	110
91. 非医疗事故是否可以获得赔偿？	111
92. 在医疗事故处理中，卫生行政部门的工作人员渎职以及违反《医疗事故处理条例》的规定，应当如何处罚？	111
93. 医疗事故纠纷发生后，有哪些解决途径？	112
94. 未作医疗事故鉴定的医疗事故能否直接向人民法院提起诉讼？	115

95. 在医疗事故纠纷中,医疗事故的责任人应当如何承担法律责任?	115
96. 医疗机构及其医务人员承担医疗事故行政责任应当具备哪些条件?	116
97. 我国《医疗事故处理条例》对医疗机构违法行为规定了哪些处罚措施?	117
第二部分 案例现场	119
1. 医疗事故诉讼时效应当如何计算?	121
2. 医疗机构未完全履行向患者告知术后风险的义务,致使患者丧失选择手术与否的机会,并造成严重后果,医疗机构是否应当承担民事侵权责任?	128
3. 医疗机构为患者做青霉素皮试导致患者皮试过敏死亡,是否构成医疗事故? 医疗机构是否应当承担赔偿责任?	134
4. 隆胸未达到预期效果,医疗美容机构应当如何承担赔偿责任?	138
5. 发生医疗事故后,对于医疗机构依法应当承担的赔偿范围和赔偿计算标准有哪些具体规定?	142
6. 无正当理由拒绝收治危急患者并造成患者变成植物人,医疗机构的行为是否构成医疗事故?	147
7. 医疗机构在没有治疗条件的情况下,未依法履行转诊义务,医疗机构应当如何承担赔偿责任?	154
8. 医疗机构未采取相应措施,致使医疗行为丧失鉴定条件,无法进行医疗事故技术鉴定,法院应否受理?	158
9. 医疗机构未经死者家属同意擅自解剖尸体并留取脏器,医疗机构应当承担何种责任?	164
10. 在医疗活动中,患者是否享有知情同意权? 医疗机构与医务人员应当如何履行告知义务?	168
11. 患者因自身疾病导致猝死,同时医疗机构也未尽注意	

义务,对于死者的赔偿责任应当如何认定和分担?	176
12. 在医疗纠纷诉讼中,医院在哪些情况下享有医疗事故的抗辩事由?	180
13. 医疗机构的救护车在抢救病人的返途中发生交通事故,病人不幸死亡,医疗机构是否承担赔偿责任?	186
14. 医疗机构误诊患者感染艾滋病并向其单位通报,医疗机构是否侵犯了患者的名誉权?	191
15. 医院没有尽到应尽的忠实义务,应当如何赔偿因此给患者造成的损失?	198
16. 患者家属不积极配合医疗机构的救治行为导致患者死亡,医疗机构是否承担赔偿责任?	205
17. 医疗机构按一般的医疗水准进行术前常规检查未发现手术禁忌症,手术后患者不幸死亡,医疗机构是否具有过错以及责任应当如何承担?	210
18. 医疗机构退休人员私自带患者回到原医疗机构进行医治,发生医疗事故,医疗机构是否承担责任?	214
19. 由于医学认识水平的局限性导致诊断有误和手术范围扩大并造成患者不良后果的,医疗机构是否应当承担侵权赔偿责任?	217
20. 如何认定非法行医? 应当如何追究非法行医的法律责任?	222
21. 术前签字内容与实际手术差距很大,医院是否构成擅自实施手术以及申请再次鉴定应当符合哪些条件?	227
22. 医生未经家属同意擅自摘取尸体器官用于医疗活动,其行为是否构成犯罪? 死者家属应当如何行使索赔权利?	234
23. 医疗机构不具有法人资格但在医疗活动中造成医疗事故,应当如何确定赔偿责任?	238
24. 没有相应资质的医疗机构从事医疗美容手术并违反告知义务,给患者造成不良后果,应当如何承担赔偿责任?	243

25. 医疗机构存在医疗过失行为但不构成医疗事故,给患者造成了某种不良后果,医疗机构是否应当向患者承担赔偿责任? 247
26. 医疗机构对“增高术”存有重大误解,而且对患者没有对症治疗,造成患者不良后果,医疗机构应当如何承担责任? 254
27. 因患者疾病特殊导致医疗机构误诊,医疗机构的医疗行为是否构成医疗事故以及责任应如何承担? 258
28. 因医疗行为引起的侵权诉讼,当事人之间应当如何分担举证责任以及应当适用何种归责原则? 262

第三部分 法律法规 267

1. 医疗事故处理条例 269
2. 医疗事故技术鉴定暂行办法 280
3. 医疗事故分级标准(试行) 287
4. 医疗机构管理条例 297
5. 医疗机构管理条例实施细则 302
6. 医疗美容服务管理办法 316
7. 医师外出会诊管理暂行规定 320
8. 医疗机构病历管理规定 323
9. 银川市民营医疗机构管理条例 325
10. 南昌市社会医疗机构管理条例 331
11. 《深圳经济特区实施〈医疗机构管理条例〉若干规定》
实施细则 338
12. 四川省医疗机构管理条例 342
13. 国务院关于开展城镇居民基本医疗保险试点的指导意见 352
14. 上海市高级人民法院医疗过失赔偿纠纷案件办案指南 356
15. 广东省医疗废物管理条例 365
16. 南京市城镇社会基本医疗保险办法 371