

中华全国律师协会
民事专业委员会

推荐
读物

大律师解小问题系列

患者权利 疑难对策

——病历、鉴定、赔偿

庞 标◎主编

刘东军◎著
李 燕



购买本书，您将获赠
大律师免费咨询服务

中国法制出版社

CHINA LEGAL PUBLISHING HOUSE

中华医学会法律医学分会
国家中医药管理局



大医精诚 医者仁心

患者权利 疑难对策

——案例、法规、证据

编 王明华 主编
副主编 王明华
王 明



国家卫计委 中国医师协会
中国医院协会 中国药学会

中国医药出版社
CHINA MEDICAL PUBLISHING HOUSE

大律师解小问题系列

患者权利 疑难对策

——病历、鉴定、赔偿

书中疑问，请拨打大律师免费咨询
热线：13969068598

庞 标◎主编

刘东军◎著
李 燕

中国法制出版社
CHINA LEGAL PUBLISHING HOUSE

图书在版编目 (CIP) 数据

患者权利疑难对策: 病历、鉴定、赔偿 / 刘东军, 李燕著. —北京: 中国法制出版社, 2010. 3

(大律师解小问题系列 / 庞标主编)

ISBN 978 - 7 - 5093 - 1799 - 0

I. ①患… II. ①刘…②李… III. ①医药卫生管理 - 法规 - 基本知识 - 中国 IV. ①D922. 16.

中国版本图书馆 CIP 数据核字 (2010) 第 034915 号

策划编辑 罗莱娜

责任编辑 王进文

封面设计 李宁

患者权利疑难对策——病历、鉴定、赔偿

HUANZHE QUANLI YINAN DUICE——BINGLI、JIANDING、PEICHANG

著者/刘东军 李燕

主编/庞标

经销/新华书店

印刷/河北省三河市汇鑫印务有限公司

开本/880 × 1230 毫米 32

印张/8.25 字数/156 千

版次/2010 年 4 月第 1 版

2010 年 4 月第 1 次印刷

中国法制出版社出版

书号 ISBN 978 - 7 - 5093 - 1799 - 0

定价: 25.00 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: 66078158

市场营销部电话: 66033393

邮购部电话: 66033288

序

人们常说，衣、食、住、行是老百姓最基本的生活需求。而今，随着老百姓法制意识的增强，工作、住房、婚姻家庭、人身安全、财产保障等法律问题，也越来越成为老百姓关注的热点，一些民事纠纷、劳动争议也日益凸现，不仅在数量上有所增加，难度也不断加大。与此同时，从2007年到2009年，不到三年的时间里，《物权法》、《劳动合同法》、《侵权责任法》等相继出台，不仅标志着我国民法体系、劳动法体系已经基本形成，而且在全国范围内掀起了一个又一个普法、学法的高潮，越来越多的老百姓希望通过自己掌握的法律知识维护自身合法权益。本套丛书便是从实践中拣选与老百姓工作、生活息息相关的热点、难点问题进行详尽阐述的系列读本。我们认为，无论是对遇到疑难案件的普通百姓，还是对刚刚执业的新律师，这套丛书都是十分贴心和详尽的。

2008年在深圳召开的全国律师协会民事专业委员会“物权法论坛”上，中国法制出版社的罗莱娜编辑与我萌生了组织律师们编写一套老百姓关注的，能够真正解决实际问题的丛书的想法。如何才能落实好这个想法？首先在疑难问题的选择上，哪些是老百姓最关心、距离读者最近、司法实践中难以定论的问题呢？我们先从近年来政府工作报告中温总理高度关注的问题，以及媒体普遍关心的热点问题入手，又从网络上搜集了在各大咨询网站提出的诸多问题，最终拣选出了劳动者权利、工伤鉴定与赔偿、特

殊房屋买卖、业主权利、患者权利、离婚财产分割、侵权赔偿，共七个专题组成一个系列。

在每一册的疑难解析中，我们又以实践中老百姓感到最为困惑的和难以操作的法律问题作为聚焦点切入，层层剖析，从基本理论分析到相关法律规定，再到典型案例的审判、解决。我们力求将每一个聚焦点进行全面、深入、详尽的阐释。最终，使得此套丛书既不同于法律专业理论书籍，又别于单纯的疑难案例分析，是一套真正能够实实在在解决疑难问题的丛书，我们的愿望是“当读者在实践中遇到疑难法律问题的时候，一定能够从这套丛书中找到答案”。

实践中百姓关注的问题往往很细、很小，而以我做律师 20 多年的经验，这些小问题其实是小而不简单，小案件往往蕴含着大麻烦，解决这些小案件往往需要大智慧。因此，我们选择有着多年执业经验和深厚法律功底的大律师作为丛书分册的作者。因为，他们能够站在大律师的视角、从高角度解析这些小问题，使小问题的解决显现出大律师的智慧。因此，也就有了这套丛书的名字——大律师解小问题。

由于本人常年在民委会中负责每年论坛论文集的收集、整理、编辑工作，对于每位委员的业务专长颇为了解，出版社约请我担任这套“大律师解小问题”的主编之后，我联系了贾明军、李俊华、宋安成、刘东军、王俊、李燕等十几位律师成为首选作者，特别联系了郝惠珍大律师，并得到了她的鼎力相助。根据每位律师的专长确定了各自的专题，而我自己则保留了最熟悉的三个领域的书稿，舍不得与他人分享。作者们有的是执业二十多年的全国著名大律师，有的是专业领域十分突出的业内精英，还有的担任地方律协领导、专业委员会主任、政协委员等等。每一位作者都

是在繁忙的工作之余，牺牲个人休息时间来完成写作，其中的艰苦、紧张，不难想象，历经两载，终成此套丛书。作者们认真、敬业的态度让我十分感动，也十分感谢。

当然，再精心、刻苦的写作也难以保证丛书内容的准确无误，疑难问题千差万别、法律规定纷繁复杂，我们只能尽最大的努力。如有漏误，在此表示深深歉意。同时，经与出版社商议，我们也准备开展该套丛书读者的后续服务，我们欢迎读者就丛书中涉及的法律问题与我们进行探讨。

最后，再次向参与这套丛书编写的作者以及为这套丛书出版的工作人员致以诚挚的谢意。

庞 标

2010年3月

前 言

亚里士多德在《政治学》中谈到健康与医疗时写到：“食料固然为人生所需要，健康也是人生所需要……广义地泛说一位家主或政治家的业务，它是应该注意到家庭或城邦中每一分子的健康；但严格地说个人的职责，这就应该是医师的本分，而不是家主或政治家的本分。”^① 这位先哲在古希腊时代就定义了迄今仍为真理的关于公民医疗健康权利的两方面的含义：一方面，医疗健康权是公权利，它对应的是政府对公民的公共健康及医疗保障义务；另一方面，医疗健康权是私权利，对应的是医患关系中医方的义务。^②

我国现阶段医疗体制和社会保障机制尚不健全，对公民医疗健康权利的法律保护尚不完善。社会生活中，“三鹿毒奶粉事件”、“西安交大一附院多名新生儿院内感染死亡事件”等，医患关系紧张导致的“医生戴钢盔上班事件”、“家属不签字医院不手术，孕妇胎儿双亡事件”等等，无不触目惊心。司法实践中，法院受理的医疗纠纷诉讼数量逐年增长、审理周期长，部分案件矛盾激化、处理难度大。当前我国正在改革医疗保障、社会保障体制，也正在制定作为“人民权利圣经”的民法典，无论医学界、法学界还

① [古希腊] 亚里士多德：《政治学》，吴寿彭译，商务印书馆 1965 年版，第 3 页。

② 李燕：“公民医疗权利的法哲学基础”，载《齐鲁学刊》，2008 年第 5 期。

是政府部门，乃至普通百姓，都在思考、寻找解决途径。

身为律师，作者对公民医疗健康权利、国家医事法律制度、社会环境等问题从专业角度进行了思考，本书以医事法律实务中备受关注的病历、鉴定、医疗纠纷解决途径、医疗诉讼诉因选择、举证责任、损害赔偿等热点问题为出发点，结合作者多年律师执业经验，对实务中的难点问题进行了实证探讨。

本书第一部分侧重论述病历的所有权、患者对病历的知情权及患者的病历隐私权，介绍了医疗机构在病历制作、保存与管理等方面的规范，为患者支招，即如何实现病历的知情权、如何保护病例隐私权，更以具体案例强调了病历的证据作用。第二、三部分结合案例介绍了医疗鉴定与司法鉴定的具体程序与作用、性质，具有很强的操作性。第四部分选取医疗诉讼实务中最具有技术性的热点问题传授诉讼战略与赔偿技巧。本书在实务层面所引案例全部选自近年我国法院判决的真实案例，以使读者对案件与判决有清晰的感性认识，有助于读者对相关法理有更深刻的理解。

身为律师，作者坚信律师的使命不仅仅是职业使命——为委托人提供合格的法律服务，更有法律使命——追求民主、法治、人权与公正。维护人权、追求正义，任重而道远，吾辈律师仍需努力求索。本书内容多为作者在医疗健康法专业律师执业过程中求索之小结，以期它能从法律服务角度为读者提供有所助益的操作指南，从追求法治正义角度能为我国医疗健康法律体系与法律环境的完善尽到拾遗补缺之绵薄之力。当然，作者学识有限，零星思考，难免挂一漏万、有失偏颇，敬请读者指教。

刘东军 李燕
2010年3月

C 目 录

Contents

案例索引	1
------	---

第一部分 患者病历

聚焦一 什么是病历?	4
一、哪些文件属于病历?	4
二、病历具有怎样的法律性质?	6
三、病历的制作	8
聚焦二 谁享有病历的所有权?	18
一、谁可以持有、保管病历?	18
二、如何保存与管理病历?	19
三、病历到底归谁所有?	20
聚焦三 患者对病历的知情权	23
一、什么是患者对病历的知情权?	23
二、患者如何复印或者复制客观病历?	23
三、患者如何封存或者启封主观病历?	25
聚焦四 患者的病历隐私权	28
一、什么是患者的隐私权?	28
二、如何保护患者的病历隐私权?	30

聚焦五 病历在诉讼实务中的运用	33
一、诉讼中病历如何利用？	33
二、诉讼中病历如何审查？	36

第二部分 医疗事故技术鉴定

聚焦一 医疗事故技术鉴定的基本程序	44
一、医疗事故鉴定的申请	45
二、医疗事故技术鉴定的机构	46
三、专家鉴定组的抽取、组成及专家回避	48
四、医学会如何受理申请与进行鉴定？	50
聚焦二 医疗事故技术鉴定结论	69
一、一级医疗事故	70
二、二级医疗事故	70
三、三级医疗事故	73
四、四级医疗事故	77

第三部分 司法鉴定

聚焦一 什么是司法鉴定？	85
一、司法鉴定的概念及其种类	85
二、司法鉴定与医疗事故技术鉴定有什么不同？	85
聚焦二 司法鉴定人与司法鉴定机构	89
一、成为鉴定人、成立鉴定机构应具备哪些法定条件？	89
二、司法鉴定活动应遵循哪些基本规范？	93
三、司法鉴定机构与司法鉴定人违法行为的法律责任	93

聚焦三 司法鉴定的基本程序	95
一、委托人委托司法鉴定及司法鉴定机构的受理	95
二、司法鉴定机构进行司法鉴定	97
三、司法鉴定程序的特殊规定	100
四、在哪些法定情形下可受理重新鉴定申请?	100
五、如何制作司法鉴定文书?	101
聚焦四 法医类鉴定	105
一、法医病理鉴定(死亡鉴定)	105
二、法医临床鉴定(伤残鉴定)	106
三、法医精神病鉴定(精神鉴定)	111
四、法医物证鉴定(亲子鉴定、性别鉴定)	114
五、法医毒物鉴定(毒品鉴定)	117

第四部分 诉讼赔偿

聚焦一 医疗纠纷的解决方式有哪些?	125
一、双方协商解决	125
二、卫生行政部门调解解决	126
三、诉讼方式解决——我国法院审理医疗纠纷案件的基本情况与特点	126
聚焦二 患者如何提起医疗纠纷诉讼?	129
一、发生医疗纠纷后患者有哪些基本的权利与义务?	129
二、患者应选择医疗服务合同违约之诉还是医疗损害赔偿侵权之诉?	132
聚焦三 医疗事故损害赔偿与医疗过失损害赔偿	138
一、医疗事故责任和医疗过失损害赔偿责任的区别	138

二、我国医疗事故的概念、构成要件	139
三、发生医疗事故后医方的报告义务及采取措施、 防止损害扩大的义务	140
聚焦四 医疗纠纷诉讼中的举证责任	141
一、医疗机构的举证责任	142
二、患者的举证责任与举证权利	148
聚焦五 医疗赔偿诉讼技巧(基于患方的立场)	152
一、诉讼前的准备技巧	152
二、起诉的技巧	153
三、诉讼中的技巧	157
聚焦六 如何计算医疗损害赔偿数额?	160
一、医疗损害赔偿的原则	160
二、如何计算医疗事故损害赔偿数额?	161
三、如何计算医疗过失损害赔偿数额?	168
聚焦七 如何平衡医患双方权益——“丈夫拒签字,胎儿 孕妇双亡”案的启示	177

附 录

民事起诉状(患方)	183
民事答辩状(医方)	184
医疗事故鉴定申请书(患方)	185
医疗事故鉴定申请书(医方)	186
医疗事故再次鉴定申请书(患方、医方通用)	187
司法鉴定申请书(患方)	188
司法鉴定申请书(医方)	189

司法鉴定陈述意见(患方)	190
司法鉴定质证意见(医方)	191
中华人民共和国侵权责任法(节录)	192
(2009年12月26日)	
医疗事故处理条例	194
(2002年4月4日)	
病历书写基本规范	211
(2010年1月22日)	
医疗事故技术鉴定暂行办法	226
(2002年7月19日)	
最高人民法院关于参照《医疗事故处理条例》审理医疗 纠纷民事案件的通知	236
(2003年1月6日)	
最高人民法院关于审理人身损害赔偿案件适用法律若 干问题的解释	238
(2003年12月26日)	
最高人民法院关于确定民事侵权精神损害赔偿责任若 干问题的解释	247
(2001年3月8日)	

案例索引

- 案例 1 医疗机构病历记录不规范，违反诊疗常规，承担
医疗事故责任 / 15
- 案例 2 我国首例因病历所有权引发的纠纷案 / 20
- 案例 3 北京“患者在医院坠亡”案——及时封存病历，
发现医院过错，家属要求医院承担医疗合同责任，
获得赔偿 / 27
- 案例 4 新疆首例侵犯患者病历隐私权案 / 32
- 案例 5 郑某诉医院医疗损害赔偿案——医院病历不全，
医学会不予受理鉴定申请，医院承担赔偿责任 / 51
- 案例 6 郭某诉某医院医疗损害赔偿案——首次鉴定不构
成医疗事故，原告申请再次鉴定，未缴鉴定费中
止鉴定，原告未获赔偿 / 54
- 案例 7 周某诉某医院医疗损害赔偿案——区级医学会首
次鉴定构成医疗事故，市级医学会再次鉴定不构
成医疗事故，法院不必然采信再次鉴定结论 / 62
- 案例 8 王某诉某医院医疗事故赔偿案——经首次鉴定、
复议、再次鉴定、再复议，医院承担相应医疗
事故赔偿责任 / 66
- 案例 9 患者经医院急救死亡，家属起诉医院医疗损害赔

- 偿案——经鉴定“构成一级医疗事故，医院承担次要责任”，法院判决被告承担30%责任 / 78
- 案例 10 李某诉某卫生院医疗损害赔偿案——历经医疗事故技术鉴定、医疗过错与因果关系司法鉴定、伤残司法鉴定，被告承担赔偿责任 / 108
- 案例 11 足球运动员高某非婚生子诉其抚养费纠纷案——亲子鉴定的采用 / 116
- 案例 12 瞿某诉某医院医疗损害赔偿案——对患者休息、营养、护理时限进行法医学鉴定 / 118
- 案例 13 “患者在医院跳楼身亡案”——患者遗属以医疗合同责任为诉因起诉，未获赔偿 / 136
- 案例 14 孕妇生下畸形儿状告医院案——“不当出生”案例中医院虽未构成医疗事故仍承担举证不能的后果 / 146
- 案例 15 朱某诉某医院医疗过失损害赔偿案——虽经鉴定不构成医疗事故，但原告以医学文献证明被告有过错 / 150
- 案例 16 医院未按协议手术属违反约定，应负赔偿责任 / 154
- 案例 17 医院违规致孕妇死产，家属索赔67万，法院支持4万——索赔数额过大，诉讼成本增加 / 156
- 案例 18 王某诉某医院医疗事故损害赔偿案——患者手术纱布留体内，医院承担医疗事故赔偿责任 / 166
- 案例 19 未成年脑瘫患者诉某医院医疗损害赔偿案——虽不构成医疗事故，医院仍承担医疗过失损害赔偿责任 / 172

第一部分

患者病历