

“十二五”国家重点图书出版规划项目

卫生法学系列丛书

总主编 吴崇其

主 编 郑雪倩
副主编 邓利强 高树宽

WOWEI FALV GONGZHENG DA GUANSI

我为法律公正打官司



浙江工商大学出版社
ZHEJIANG GONGSHANG UNIVERSITY PRESS

我为法律公正打官司

主 编 郑雪倩

副主编 邓利强 高树宽



图书在版编目(CIP)数据

我为法律公正打官司 / 郑雪倩主编. — 杭州: 浙江工商大学出版社, 2017. 7

ISBN 978-7-5178-1790-1

I. ①我… II. ①郑… III. ①司法—公正—研究—中国 IV. ①D926

中国版本图书馆 CIP 数据核字(2016)第 189645 号

我为法律公正打官司

主 编 郑雪倩 副主编 邓利强 高树宽

责任编辑 郑 建 庞轶博

责任校对 金菲菲

封面设计 林朦朦

责任印制 包建辉

出版发行 浙江工商大学出版社

(杭州市教工路 198 号 邮政编码 310012)

(e-mail: zjgsupress@163.com)

(网址: <http://www.zjgsupress.com>)

电话: 0571-88904980, 88831806(传真)

排 版 杭州朝曦图文设计有限公司

印 刷 杭州五象印务有限公司

开 本 710mm×1000mm 1/16

印 张 16.25

字 数 301 千

版 印 次 2017 年 7 月第 1 版 2017 年 7 月第 1 次印刷

书 号 ISBN 978-7-5178-1790-1

定 价 42.00 元

版权所有 翻印必究 印装差错 负责调换

浙江工商大学出版社营销部邮购电话 0571-88904970

“卫生法学系列丛书”总主编

吴崇其

“卫生法学系列丛书”副总主编

徐勤耕	张以善	刘 群	王 毅	蒲 川
张 静	张际文	田 侃	石俊华	罗 刚
王 萍	赵 敏	李冀宁	邓 虹	郑雪倩
陈志华	王梅红	仇永贵	石 悦	杨淑娟
丁朝刚	冯正骏	戴金增	解 放	胡晓翔
崔高明	古津贤	王国平		

“卫生法学系列丛书”工作指导委员会

名誉主任 韩启德

主 任 陈 竺

副 主 任 李清杰 任国荃 孙隆椿 张雁灵 高春芳

秘 书 长 吴崇其

委 员 (以姓氏笔画为序)

于文明 卫俊材 马跃荣 王 茜 王 磊 王开平

王贺胜 王晨光 勾清明 申卫星 托马斯·努固齐

刘 群 许树强 李国坚 肖泽萍 时利民 吴崇其

沙玉申 宋明昌 张际文 林长胜 金大鹏 赵同刚

姜 虹 钱昌年 徐勤耕 高 枫 高春芳 黄曙海

潘学田 霍宪丹

“卫生法学系列丛书”编纂委员会

主 任 高春芳

执行副主任 吴崇其

副 主 任 (以姓氏笔画为序)

王海涛	田 侃	冯正骏	刘 沛	刘本仁	苏 俊
杜 春	李 冰	李春生	李瑞兴	杨晓萍	吴擎天
何 山	张 愈	张 静	张以善	陈志荣	陈晓枫
范菊峰	赵 宁	俞桑丽	徐景和	高江苓	桑滨生
常 林	扈纪华	程文玉	蒲 川	廖小平	

成 员 (以姓氏笔画为序)

丁朝刚	于慧玲	马立新	王 岳	王 萍	王光秀
王仰玉	王安富	王丽莎	王国平	王国芬	王振江
王维嘉	王梅红	王潮临	仇永贵	邓 虹	古津贤
石 悦	石东风	石俊华	卢钟山	史 敏	代 涛
乐 虹	冯秀云	毕玉国	吕志平	朱兆银	刘 博
刘革新	刘晓程	那述宇	严桂平	苏玉菊	杜仕林
李水清	李玉声	李侯建	李海军	李冀宁	李耀文
杨 平	杨淑娟	何昌龄	谷 力	张云德	张世诚
张立鸣	陈志华	陈健尔	罗 刚	罗思荣	郑雪倩
赵 敏	胡龙飞	胡晓翔	施春景	姜柏生	姜润生
贾淑英	唐乾利	黄彤文	曹文妹	龚向前	章志量
崔高明	葛建一	蒋 祎	覃安宁	舒德峰	温日锦
解 放	樊 荣	樊静平	戴金增		

英 文 编 辑 (以姓氏笔画为序)

王 剑	李德明	吴擎天	顾良军
-----	-----	-----	-----

本书作者

主 编:郑雪倩

副主编:邓利强 高树宽

编 委:郑雪倩 北京市华卫律师事务所 律师

邓利强 北京市华卫律师事务所 律师

纪 磊 北京市华卫律师事务所 律师

童云洪 北京市华卫律师事务所 律师

陈利进 北京市华卫律师事务所 律师

赵 波 北京市华卫律师事务所 律师

聂 学 北京市华卫律师事务所 律师

刘 凯 北京市华卫律师事务所 律师

韩 茵 北京市华卫律师事务所 律师

李玉龙 北京市华卫律师事务所 律师

郑 健 北京市华卫律师事务所 律师

贾 嫒 北京市华卫律师事务所 律师

徐 琳 北京市华卫律师事务所 律师

高 超 北京市华卫律师事务所 律师

张 雨 北京市华卫律师事务所 律师

孙俊楠 北京市华卫律师事务所 律师

徐秀丹	北京市华卫律师事务所	律师
王子替	北京市华卫律师事务所	实习律师
王天一	北京市华卫律师事务所	实习律师
陈 震	北京市华卫律师事务所	实习律师
冯 强	北京市华卫律师事务所	实习律师
张浩博	北京市华卫律师事务所	律师助理
任童欣	北京市华卫律师事务所	律师助理
魏 琪	北京市华卫律师事务所	主任助理
高树宽	北京大学第一医院	外科教授
鲁 扬	沈阳市九州医院	院长
潘 勇	辽宁君秀律师事务所	律师
王 薇	辽宁君秀律师事务所	律师
苏 伟	辽宁君秀律师事务所	律师
张 静	辽宁君秀律师事务所	律师
张凤英	辽宁君秀律师事务所	律师
陈 琼	辽宁君秀律师事务所	律师
鲁 阳	辽宁君秀律师事务所	律师
戚文腾	辽宁长风律师事务所	律师
刘 征	北京泽博律师事务所	律师助理
顾梓玉	首都医科大学卫生管理与教育学院, 社会与卫生事业管理专业 在读研究生	
王安其	首都医科大学卫生管理与教育学院, 社会与卫生事业管理专业 在读研究生	
王 爽	中国政法大学研究生院	在读研究生

序 一

“卫生法学系列”丛书的编写是中国卫生法学学科建设发展中具有里程碑意义的一件盛事,豪不夸大地说,它不亚于《盖尤斯法学阶梯》在古罗马私法体系建设中的作用。

法制在我国由来已久。先秦时期,管子认为,法律的作用就是“兴功惧暴”“定分止争”“令人知事”(《管子·七臣七主》);商鞅也曾曰:“民众而奸邪生,故立法制、为度量以禁之”。传统意义上的法制是统治阶级为了以法律化、制度化的方式管理国家事务,按照自己的意志通过权力机关制定的法律和制度,用以维护本阶级专政。中国的现代法学起源于“西学东渐”,改革开放以来,进入法制建设新时代,十八届四中全会后进入了依法治国的新纪元。现代法学已经不是仅仅“定分止争”,而是事关人民幸福安康、事关党和国家长治久安。

卫生法学这一新兴的复合型法学学科,它是以围绕人的生命健康权益保障,开展学术研究方向的部门法,其法律关系是客观存在不以人的意志为转移的,是实践《宪法》精神为主要内容的一部不可缺少的部门法律,随着社会生产力生产关系的发展,或迟或早最终会成为一门真正围绕人的生命健康权益保障而独立存在的部门法。

进入 21 世纪以来,卫生法学事业得到蓬勃发展,学术氛围空前活跃,卫生法学专业从“零”发展到如今 40 多家高等院校开设了这门专业,争先恐后地培养卫生法学人才。我深知卫生法学学科建设的任务任重道远,一个人的力量极其有限,需要许许多多仁人志士共同为之奋斗。眼下,当务之急便是培养卫生法学学科人才,培养人才首要任务就是编订教材。我国近代教育家早就提出“国立根本,在乎教育,教育根本,实在教科书”的革命口号。教材是老师授课,学子求学的根本所在,没有教材,一切无从谈起。然而遗憾的是,迄今卫生法学还没有被列入教育行政部门设置的学科,也没有“卫生民法学”的教材,《民法通则》《物权法》《侵权责任法》已出台许久,还没有把卫生法学提到学科的日程。如何从正面引导我们的学子,怎样去调整人的生命健康权益与社会法律的关系,又怎样身体力行地去保障、维护人的生命健康权益?这个问题值得深思。可喜的是,今天我

们已经看到有许许多多青年学者锐意进取,搭借中国卫生法学会这个平台,编撰了这部“卫生法学系列”丛书。

随着社会主义经济建设的飞速发展,人民生活水平不断提高,社会对卫生医疗健康的需求不断攀升,百姓的维权意识普遍加强。随之,社会矛盾逐步突出,尤其是医患矛盾日益加剧,医疗纠纷事件特别是恶性案件频发,已构成社会重要的不稳定因素。

为维护原、被告双方当事人的合法权益,为当事人提供办案思路,指导各方当事人举证,由郑雪倩主任领衔主编、北京市华卫律师事务所律师团队集体撰写了《我为法律公正打官司》,即“卫生法学系列”丛书分册。该书用通俗易懂的语言,对典型的案例进行由浅入深、分层有序的分析,见解独到,引经据典,秉持公平正义,挖掘事实真相,捋出思路,抓住重点,突破困局,试图让医患双方在维权的道路上明确目标、清晰路径、减轻负担、少走弯路、公正胜诉。

北京市华卫律师事务所成立于2000年,60%以上的执业律师具有医学专业和法学专业的双重学历,在预防处理医疗纠纷和法律服务方面经验丰富,享誉全国。该团队以团队协作式、阶梯把关式、一站无缝式服务模式,为医患双方提供优质服务,同时利用大量人力、物力、财力积极参与和承担国家立法、修法、梳法及重大政策研究,得到了广泛的好评。该所陆续出版了《医疗纠纷防范与对策》《医疗纠纷典型案例与告知文书》,参与《中国医院法治》杂志专栏、《医院管理学》——医院法律事务分册的撰写工作。该团队撰写的《我为法律公正打官司》即将出版,更加亲民务实、更加接地气,期望医患双方、法官、律师能从中得到启发,获取营养、多多受益。

感谢北京市华卫律师事务所利用业余时间、加班加点,撰写此书付出辛勤汗水!让我们为他们有责任、敢担当、讲协作的研究型团队精神点赞!为他们刻苦认真、科学务实的工作作风点赞!为他们构建和谐社会、改善医疗环境做出的不懈努力点赞!

吴崇其

2017年6月8日

序 二

党的十八届四中全会通过的《中共中央关于全面推进依法治国若干重大问题的决定》提出了“法律是治国之重器，良法是善治之前提”“公正是法制的生命线”等重要理论，说明依法治国是公正法治环境，公正法律实施和执行，是我国改革开放继续发展惠国惠民的重要保障，公正与否直接决定着社会主义法治国家建设的成效。

在当前和今后相当长一段时间内，我国社会经济发展面临的矛盾可能更复杂、更突出，因此，正确处理好各方社会矛盾，花大力气协调好各方利益关系，是实现全面建设小康社会宏伟目标的重要前提。

卫生法律与社会大众的生活息息相关，是社会大众生活、生命、健康的保障。现在，涉及卫生法律的纠纷日益增多，越来越受到全社会的关注，当事人如何公正、公平地处理纠纷，这是原、被告双方都非常关切的问题。我们作为律师，就是为社会大众提供法律服务和帮助，站在公平的立场上，为当事人提供办案思路，指导各方当事人举证，真正维护原、被告双方当事人的合法权益。

本书由郑雪倩主任主编，以本团队 20 余年的医疗法律实践及经验为基础，以公平、公正的态度，以为原、被告双方当事人打官司为主线，通过精选案例的评析和感悟，理论结合实际，由浅入深，为双方当事人提供法律帮助，并提出立法公正、执法公正、司法公正的新思路、新观点、新建议。

本书分为三编八章三十六节，开篇内容主要论述了法律公正的内涵和司法公正是解决纠纷和构建社会主义和谐社会的重要途径。第一编以公民主要法律权利、司法救济途径和三大诉讼法律流程介绍为主要内容，为指导打好官司奠定了基本的理论基础。第二编是本书重点，精选医疗纠纷、经济、人事、劳动纠纷案件，行政案件和刑事案件五大分类中的典型案例，进行法律讨论、评析，站在公正的立场上提出有效的解决方案和合理化建议，告知双方当事人如何举证。第三编是常用法律法规汇编及重点法条释义摘选，便于打官司实践中查阅参考。

本书与一般的医疗纠纷案例分析书籍不同，主要有以下特点：

1. 通俗易懂、方便借鉴。
2. 通过常见典型案例，从律师的视角，客观公正地分析点评，帮助原、被告双方打官司。

3. 律师感悟、指导意见和打官司思路,不偏颇、不护短,对当事人任何一方都有裨益。

4. 体现法律公平正义的观念立场。

本书力求成为广大法律、医疗卫生领域管理者和普通百姓解决纠纷的案卷读本,为推进我国法律公平,构建和谐社会做力所能及之事。有不妥之处,望批评指正。

2016年5月5日

郑雪倩

目 录

第一编 公民主要法律权利及司法救济途径

第一章 我国法律关系概述——三大法律关系介绍	3
第一节 法律关系的主体	3
第二节 法律关系的内容	6
第三节 法律关系的客体	7
第四节 三大法律关系介绍	9
第五节 公民主要的法律权利	11
第二章 三大诉讼流程介绍	15
第一节 刑事诉讼流程	15
第二节 行政诉讼流程	17
第三节 民事诉讼流程	25

第二编 看得见的公正——典型案件评析及感悟

第三章 民事类案例分析	35
-------------------	----

第一节 诊疗行为中的注意义务类案例分析	35
---------------------------	----

产妇死亡谁之过？缺陷儿发生是医疗水平局限？还是医院过错？医院赔偿还是社会救助？医师如何履行注意义务？病历中护理记录重要吗？美容创新手术如何履行知情同意？急诊患者转院后死亡责任如何划分？超高额赔偿费诉讼请求为何未得到法院支持？下面的案例分析帮助您解惑。

1. 产妇死亡纠纷的案例分析	聂 学 35
----------------------	--------

2. 缺陷儿出生的案例分析 纪磊 42

3. 直肠肛管肿瘤根治术纠纷的案例分析
..... 张静 潘勇 张凤英 47

4. 医师执业规范的案例分析 戚文腾 53

5. 护理记录未封存纠纷的案例分析 陈利进 59

6. 创新手术引发纠纷的案例分析 王薇 潘勇 鲁阳 63

7. 急诊患者失血死亡的案例分析 戚文腾 潘勇 69

8. 超高额费用诉讼的案件分析 郑健 79

第二节 诊疗中安全保障义务类案例分析 84

康复按摩中发生骨折医院有过错吗？住院患者自杀医院应承担赔偿吗？患者在医院摔伤谁应承担责任？精神病患者住院期间自杀医院的安全保障义务是什么？案例分析帮您解惑。

1. 康复按摩中发生骨折的案例分析 张雨 84

2. 住院患者自杀的案例分析 赵波 86

3. 患者在医院摔伤的案例分析 韩茵 88

4. 精神病患者住院摔伤的案例分析 李玉龙 92

第三节 诊疗中医疗器械产品及输血使用类案例分析 97

医院、血站均无过错，输血染病谁来赔？手术后钢板断裂谁应承担责任？案例分析帮助解惑。

1. 无过错输血感染疾病的案例分析 纪磊 97

2. 手术后钢板断裂的案例分析 韩茵 101

第四节 患者权益保护类案例分析 104

如何尊重患者的知情同意权？放弃治疗的责任谁应承担？未进行尸检会有什么法律后果？调解后患者反悔应如何处置？案例分析帮助解惑。

1. 知情同意权被侵犯的案例分析 赵波 104

2. 患者放弃治疗纠纷的案例分析 聂学 107

3. 未进行尸检的案例分析 张雨 116

4. 调解后患者反悔的案例分析 潘勇 鲁扬 苏伟 118

第五节 名誉侵权类案例分析 123

媒体报道医院是否侵权？患者隐私权应如何保护？案例分析帮助解惑。

1. 名誉权侵权的案例分析 郑雪倩 王安其 123

2. 患者隐私权保护的案例分析 郑雪倩 王安其 128

第六节 合同与合作类案例分析 135

医院购买缺陷设备后能否直接向生产商主张退货权利? 医疗机构新增 I 类放射源放射治疗项目的流程是什么? 违约金如何确定? 案例分析帮助解惑。

1. 买卖医疗设备合同纠纷的案例分析 童云洪 孙俊楠 135
2. 合作项目纠纷的案例分析 刘 凯 141
3. 商事仲裁的案件分析 郑雪倩 任童欣 153

第四章 行政类案例分析 159

第一节 人事、劳动纠纷类 159

医院是否应当与劳动者订立无固定期限劳动合同? 事业单位聘用人员服务期内辞职是否缴纳违约金? 案例分析帮助解惑。

1. 订立无固定期限劳动合同的案例分析 韩 茵 159
2. 事业单位解聘用人员纠纷的案例分析 张 雨 162

第二节 行政执法类 165

异地执业未变更注册是非法行医吗? 如何面对吊销医疗机构执业证的处罚? 政府信息不公开引发何种诉讼? 案例分析帮助解惑。

1. 违规行医的案例分析 邓利强 冯 强 165
2. 行政吊销营业执照处罚的案例分析 郑雪倩 顾梓玉 169
3. 计划生育相关信息公开的案例分析 邓利强 冯 强 175

第五章 刑事类案例分析 181

医务人员输错血构成医疗事故罪吗? 为了改善科室现状能接受医药代表给予科室回扣吗? 如何判断“违规行医”与“非法行医”? 网购药品你买对了吗? 案例分析帮助解惑。

- 第一节 医疗事故罪的案例分析 童云洪 孙俊楠 181
- 第二节 单位受贿的案例分析 陈 琼 潘 勇 187
- 第三节 “非法行医”罪的案例分析 郑雪倩 顾梓玉 190
- 第四节 生产销售假药罪的案例分析 王子替 199

第三编 常用法律法规汇编及重点法条释义摘选

第六章 民事法律及最高法院司法解释编 207

第一节 中华人民共和国民法通则 207

第二节	中华人民共和国民事诉讼法	207
第三节	中华人民共和国侵权责任法	209
第四节	最高人民法院关于贯彻执行《中华人民共和国民事诉讼法通则》若干问题的意见	210
第五节	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	211
第六节	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	212
第七节	司法鉴定程序通则	216
第七章	行政法律及最高法院司法解释编	218
第一节	中华人民共和国执业医师法	218
第二节	中华人民共和国药品管理法	219
第三节	中华人民共和国精神卫生法	220
第四节	中华人民共和国治安管理处罚法	226
第五节	医疗事故处理条例	226
第八章	刑事法律及最高法院司法解释编	237
第一节	中华人民共和国刑法	237
第二节	最高人民法院关于审理非法行医刑事案件具体适用法律若干问题的解释	238
第三节	最高人民检察院、公安部关于公安机关管辖的刑事案件立案追诉标准的规定(一)	239
第四节	最高人民法院、最高人民检察院关于办理商业贿赂刑事案件适用法律若干问题的解释	240

第一编

公民主要法律权利及 司法救济途径