

医患纠纷

诉讼与调解指南

面对医患纠纷您是否束手无策？面对诉讼程序性问题您是否不知所措？医方面对外部压力及错综复杂的利益纠葛该如何正确处理？如何有效维权？如何避免陷入违法式维权陷阱？……医学、法学双学历律师权威的指导，全程的帮助，让您零负担应对所有与医疗纠纷相关的法律问题。

陈云芳 著



法律出版社
LAW PRESS · CHINA



陈云芳 著



法律出版社
LAW PRESS • CHINA

图书在版编目(CIP)数据

医患纠纷诉讼与调解指南 / 陈云芳著. —北京:
法律出版社, 2015. 1
ISBN 978 - 7 - 5118 - 7516 - 7

I. ①医… II. ①陈… III. ①医疗纠纷—民事纠纷—
民事诉讼—中国—指南②医疗纠纷—民事纠纷—调解(诉
讼法)—中国—指南 IV. ①D922. 16 - 62

中国版本图书馆 CIP 数据核字(2015)第 026512 号

医患纠纷诉讼与调解指南 陈云芳 著	编辑统筹	法律应用出版第二分社
	策划编辑	冯雨春
	责任编辑	李沂蔚
	装帧设计	李 瞻

© 法律出版社·中国

出版 法律出版社	开本 710 毫米×1000 毫米 1/16
总发行 中国法律图书有限公司	印张 21.75
经销 新华书店	字数 293 千
责任印制 吕亚莉	版本 2015 年 3 月第 1 版
印刷 北京嘉恒彩色印刷有限责任公司	印次 2015 年 3 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 - 5118 - 7516 - 7 定价:58.00 元
(如有缺页或倒装,中国法律图书有限公司负责退换)

前言

PREFACE

用科学精神解决医患纠纷

通过剖析医患纠纷,不难发现医患纠纷具有复杂性、冲突对立性和信息不对称性等特点,在医患关系中,患方天然处于弱势地位,其一旦遭受损害,直接感受就是无助、孤立、痛苦和绝望,如果不能有效维权,则不排除陷入孤注一掷的状态或违法式维权陷阱之中。而在发生医患纠纷后,医方也面临很多纠结,如内部意见不统一,外部压力顶不住等错综复杂的利益纠葛,如何处理,往往很难定论,有时就陷入要么模糊笼统迁就,要么一口封死拒绝的尴尬状态。这就导致医患纠纷成了社会不稳定因素之一。医患纠纷为什么这么复杂?难道就没有有效的解决办法了吗?当然有,经过多年的探索,大家逐渐把目光聚焦到处理方式上来,那就是诉讼和调解。

但是,在诉讼中又发生了讼息事不息的情况,在调解中又发生了半途而废的情况,看来,处理医患纠纷并不简单,需要投入大量的时间和精力去深入研究和探讨。程序与实体、形式与实质、过程与结果、公平与正义、时间与效率,如何把握,如何掌控?有没有一条主线,一条总纲,能贯穿于医患纠纷的解决过程之中?有,那就是科学精神。

什么是科学精神?科学精神的内涵是务实、求真、理性、包容、怀疑、批判和实证精神。科技突飞猛进并不代表科学精神也突飞猛进,科技并不代表科学精神,科学精神是一种态度、一种方法,一种思维。科学精神的内涵是逻辑推理和实证研究。



医患纠纷纷繁复杂,但处理方法总有可循之处,这就是对医疗行为的审查、分析和判断,而判断医疗行为是否正确就要依靠逻辑推理和实证研究方法。逻辑推理审查就看医疗行为是否遵循法律法规,是否符合循证医学方法,是否推导严谨,是否客观理性。实证研究审查就看医疗行为是否有定量数据分析和客观病症把控,其研究是否可复制,是否通过了实验室、检验室等客观检查。紧紧抓住这两种分析方法是审查医疗行为是否正确的核心手段,如果能正确运用,则能客观全面分析因果关系,也能正确判断医方应否承担法律责任,长此以往,就会给医患双方一个权威判断,会营造公平正义的环境,会确立医患纠纷处理的公信力,也会形成长效的处理机制,当然,也会真正维护患方以及医方的合法权益,真正定分止争。所以,必须将科学精神贯穿于整个医患纠纷的处理过程之中,本书也将以此为原则进行探讨。

本书分为两编,目的是通过程序正义追求实体正义。第一编是总则部分,阐述了医患关系应有的本质内涵,发生医患纠纷的原因和处理方式等内容;第二编是分则部分,分章阐述医患纠纷的具体表现、分析方法和具体处理方式,特别是《侵权责任法》实施后医患纠纷处理方式的改变和理赔方案的改变,在律师点评中提炼出医疗过错的主要表现和应担责任,以供读者对照。两编各成体系又相互印证:总则统率分则,指导分则;分则是总则指导原则的具体运用。目的是为了能从不同角度审视医疗行为,以能辩证分析医疗过错及因果关系,有效解决医患纠纷。

希望本书能给医患纠纷当事人、处理纠纷的相关人士提供参考,希望能为解决相关纠纷提供一些有益的启示和帮助,也希望医疗界人士能从这本书中,从别人的教训中总结经验,规避类似错误。

本书尚有一些问题未能深入探讨和解决,如医患关系所面临的社会环境、体制机制、保险救济等因素对处理医患纠纷的影响,希望在不久的将来能继续深入探讨。

本书是笔者一家之言,涉及大量的医学术语与法律术语,难免挂一漏万,恳请大家指正。希望再版时予以改正。

目 录

CONTENTS

前言 用科学精神解决医患纠纷	001
----------------------	-----

第一编

第1章 医患关系	003
第一节 医患关系综述 / 003	
第二节 权利和义务 / 004	
第2章 医患纠纷与医疗纠纷	011
第一节 概述 / 011	
第二节 医疗纠纷 / 012	
第三节 医患纠纷之非医疗纠纷 / 017	
第3章 医患纠纷处理基本方式	018
第一节 医患纠纷基本特点 / 018	
第二节 医患纠纷处理基本原则 / 020	
第三节 医患纠纷处理基本方式 / 021	
第4章 诉讼程序与特点	025
第5章 调解程序与特点	032



第二编

第6章 形式审查与实质审查 039

第一节 形式审查的内容与意义 / 039

第二节 实质审查的内容和意义 / 041

第7章 如何审查医患纠纷主体资格 045

案例 1 保健站输液不当致患者死亡诉讼案(公司保健站) / 045

核心问题:内部保健站擅自对外行医是否合法?

案例 2 医师外出致主动脉瘤患者延误手术诉讼案(胸外科) / 049

核心问题:医师出诊,延误患者手术将承担何种法律责任?

案例 3 宫角妊娠诊治不当死亡诉讼案(超声科) / 052

核心问题:B超医师越权执业将承担什么法律后果?

案例 4 外国来华医师心脏手术致患者死亡协商案(心外科) / 056

核心问题:外国医师来华行医应注意什么问题?

案例 5 整形纠纷诉讼案(整形医院) / 058

核心问题:患者使用假名就诊将导致什么后果?

第8章 如何收集、举证、质证医患纠纷证据 064

案例 6 子宫肌瘤射频消融术致损诉讼案(妇产科) / 064

核心问题:起诉前应当收集哪些证据?

案例 7 颧骨缩窄整形手术失败诉讼案(整形医院) / 069

核心问题:录音资料可否作为证据?

案例 8 老年患者住院期间如厕摔倒诉讼案(内分泌科) / 071

核心问题:何种情况适用高度盖然性原则?

案例 9 股骨头骨折漏诊诉讼案(骨科) / 075

核心问题:患者借阅资料遗失致无法鉴定将导致什么后果?



第9章 如何审查病历资料 081

- 案例 10** 剖宫产术后四小时死亡调解案(妇产科) / 081
核心问题:如果患者自管病历与医院保存病历产生冲突,如何认定其效力?
- 案例 11** 急腹症猝死病历缺陷协商案(急诊科) / 087
核心问题:如何区别合法修改病历与伪造病历?
- 案例 12** 电子病历瑕疵诉讼案(消化内科) / 091
核心问题:电子病历的合法性要求
- 案例 13** 病理标本调换误诊诉讼案(泌尿外科) / 095
核心问题:因病理报告调换而致手术方式错误,如何认定责任?

第10章 鉴定程序与质证认证 103

- 案例 14** 急诊是否耽误脑 CT 检查诉讼案(急诊科) / 103
核心问题:如何申请鉴定?
- 案例 15** 新生儿臂丛神经损伤诉讼案(产科) / 109
核心问题:医疗事故的责任比是如何判断的?
- 案例 16** 癌症是否漏诊漏治致死死亡诉讼案(普外科、肛肠外科、妇科) / 114
核心问题:法官对鉴定意见有何认证权利?
- 案例 17** 眼科 RK(放射状角膜切开术)纠纷诉讼案(眼科) / 120
核心问题:如何判断司法鉴定的效力?

第11章 医疗程序审查与医疗实体审查 131

- 第一节 医疗程序与合法性审查 / 131
- 第二节 医疗实体与合法性审查 / 134

第12章 如何审查医疗程序性过错:注意义务 137

- 案例 18** 胃痛诊断失误最终死亡调解案(急诊内科) / 137
核心问题:医师注意义务的法律要求
- 案例 19** 关节镜术后神经损伤诉讼案(骨科) / 142
核心问题:术中注意义务具体包括哪些?



案例 20 肾癌根治术后观察失职诉讼案(泌尿外科) / 146

核心问题:所谓术后观察,具体内容应包括哪些?

案例 21 孕周观察失误诉讼案(产科门诊与病房) / 152

核心问题:医疗过程中注意义务主体包括哪些?

第13章 如何审查医疗程序性过错:告知义务 157

案例 22 精神疾病患者吞钡受损诉讼案(消化内科、放射科) / 157

核心问题:医方未正确履行告知义务,应承担什么责任?

案例 23 化疗未告知诉讼案(肿瘤科) / 164

核心问题:特殊治疗是否需要告知?

案例 24 取内固定失误协商案(骨科) / 168

核心问题:什么情况属于告知不当?

案例 25 关节镜检查中改变约定致患者损害诉讼案(骨科) / 171

核心问题:改变手术方式应否告知患者?

案例 26 产前检查告知不足诉讼案(产科、超声科) / 175

核心问题:产前检查告知内容是什么?

第14章 如何审查医疗程序性过错:救治义务 181

案例 27 咯血抢救不当致死调解案(呼吸内科) / 181

核心问题:如何正确履行医方救治义务?

案例 28 骨折多发性创伤治疗失误致植物人诉讼案(骨科) / 186

核心问题:所谓的会诊制度应当如何正确履行?

案例 29 急性心梗死亡救治失误诉讼案(急诊、心内科) / 190

核心问题:什么是临床路径?

案例 30 流产后胎残处置不当诉讼案(妇产科) / 196

核心问题:流产后胎盘残留应如何正确处理?

第15章 如何审查医疗实体性过错:用药 199

案例 31 哮喘中药处方中马兜铃是否违规诉讼案(中医科) / 200

核心问题:医师使用马兜铃时应尽何注意义务?



案例 32 血糖增高违规使用葡萄糖致死诉讼案(肛肠外科、普外科) / 208
核心问题:医疗纠纷涉及用药问题,患方可审查医师的哪些行为?

案例 33 曲马多用药不当致损诉讼案(普外科) / 210
核心问题:患方如何审查医师用药是否正确?

案例 34 头孢呋辛过敏致死调解案(儿科输液室) / 214
核心问题:发生药物不良反应,医方是否担责?

第16章 如何审查医疗实体性过错:手术 218

案例 35 梗阻性黄疸术后死亡调解案(肝胆外科) / 218
核心问题:如何区分合理诊疗与过度医疗?

案例 36 甲状腺手术损伤喉返神经诉讼案(甲状腺乳腺外科) / 223
核心问题:如何审查医师术中操作是否正确?

案例 37 直肠肿瘤术中损伤输尿管诉讼案(胃肠外科) / 228
核心问题:外科手术过程中,患者输尿管被损伤,是否属于并发症?

案例 38 手术纱布残留协商案(妇产科、手术室) / 232
核心问题:手术异物残留医方承担什么法律责任?

第17章 如何审查医疗实体性过错:护理 237

案例 39 患者擅自出院死亡诉讼案(内科) / 238
核心问题:如何正确执行基础护理规范?

案例 40 患儿面罩雾化吸入死亡调解案(儿科) / 241
核心问题:护士护理过错应承担什么责任?

案例 41 护士更改护理级别诉讼案(心内科) / 243
核心问题:不同的护理级别代表什么含义?

案例 42 热水灌肠致直肠损伤诉讼案(泌尿外科) / 247
核心问题:护理操作失误有何种法律后果?

案例 43 产后观察失误诉讼案(产科、新生儿科) / 249
核心问题:产科手术后护理有何特殊要求?



第18章 医患纠纷之产品相关纠纷 253

案例 44 钢板断裂诉讼案(骨科) / 253

核心问题:医疗产品侵权纠纷谁是被告?

案例 45 动脉瘤弹簧圈断裂致患者死亡调解案(脑外科) / 259

核心问题:当植入的医疗器械断裂时,如何确定医方的民事赔偿责任?

案例 46 心脏起搏器纠纷调解案(心内科) / 265

核心问题:医疗器械纠纷采用合同违约还是侵权之诉?

案例 47 药液混浊患者死亡协商案(消化内科) / 268

核心问题:什么是优势证据规则?

第19章 医患纠纷之医院管理纠纷 274

案例 48 膝关节置换感染协商案(手术室、院部) / 274

核心问题:医院管理应注意哪些问题?

案例 49 CT设备搬迁致损害诉讼案(内科、ICU) / 279

核心问题:医院设备搬迁应如何处理?

案例 50 龋齿麻醉后跌倒骨折协商案(口腔科、门诊办) / 281

核心问题:医院管理流程

第20章 医患纠纷之医方无责纠纷 285

案例 51 患者手腕骨折不配合治疗致畸诉讼案(创伤骨科) / 285

核心问题:患者不配合治疗,医方有责吗?

案例 52 气管切开术致疤痕争议案(烧伤科) / 288

核心问题:抢救病人未经同意行气管切开术是否构成医疗事故?

案例 53 安乃近服用争议诉讼案(急诊内科) / 291

核心问题:医方无责的条件

案例 54 误服带硬包装药物致死诉讼案(皮肤科) / 293

核心问题:医疗机构及其医务人员如何做到“三查七对一注意”?



第21章 特殊医患纠纷·····	298
案例 55 护工喂食老年患者纠纷诉讼案(老年科) / 298	
核心问题:生活护理与医疗护理的区别?	
案例 56 抑郁症患者自杀身亡诉讼案(精神科) / 304	
核心问题:患者自杀与医方法律责任	
案例 57 隐私权纠纷协商案(超声科) / 306	
核心问题:患者隐私权保护	
案例 58 医疗费欠费诉讼案 / 307	
核心问题:医疗费欠费处理方式	
第22章 刑事犯罪 ·····	310
案例 59 不构成医疗事故罪案 / 310	
核心问题:医疗事故罪的构成要件是什么?	
案例 60 构成非法行医罪案 / 314	
核心问题:非法行医罪的构成要件是什么?	
第23章 诉讼实务指南·····	321
第24章 调解实务指南·····	326
后记 ·····	329
附录 ·····	330
1. 医疗损害(人身损害)赔偿项目及计算依据 / 330	
2. 最新各省人身损害赔偿标准汇总表 / 331	

第一编

The Part

I

第1章 医患关系

第一节 医患关系综述

医患关系是一种平等的民事法律关系,是由法律调整的具有民事权利、义务内容的医方与患方之间的社会关系。医方包括医院法人主体,医师与护士等自然人主体;患方是指患者及其近亲属等自然人主体。所谓权利,是指法律对公民或法人能够作出或不作出一定行为,并要求他人相应作出或不作出一定行为的许可。所谓义务,是指法律规定的对法律关系主体必须作出一定行为或不得作出一定行为的约束。涉及医方的权利有要求患者配合治疗的权利,要求患方付费的权利等;涉及医方的义务有按照法律规定规范执业的义务,包含注意义务、告知义务、救治义务等;涉及患方的权利有要求医方规范行医,要求医方尊重自己的各项权利;涉及患方的义务有付费的义务,配合治疗的义务等。由此可以看出医患双方的权利和义务是对等的,也就是医方的权利是患方的义务,医方的义务是患方的权利。然而,就单独一方也就是单就医方或患方来讲,权利和义务则不一定各占一半,不一定对等。对医方而言义务多于权利,为什么呢?因为医方占有资源,占有各种医疗资源,包括信息资源、技术资源、设备资源等。反之对患方而言却是权利多于义务,因为患方处于缺乏医疗资源的弱势地位,其求诊就是为了获得社会公共资源的帮助,所以患方权利为多,当然不代表患方就没有义务。除上述法定权利义务之外,医患双方当事人也可约定一些法律没有规定的权利义务,但是不能违反法律基本原则和精神。

调整医患关系的法律包括《民法通则》《侵权责任法》等民事法律以及医疗行政法规法律法规中的相关规定。对法律的理解有广义和狭义之分,狭义的法律单指全国人大及其常委会制定的法律,而广义的法律则不仅包括狭义的法律,还包括法



规、规章、司法解释等规范性文件。除此之外,医疗法律法规还包括各种诊疗常规、操作指南、临床路径以及医学教科书等规范性文件。

常有读者将医患关系和合同关系相混淆。在此,我们要澄清一下,所谓合同,是指当事人之间设立、变更、终止财产权利义务关系的协议,亦称契约。显然,合同约束的是当事人之间的财产关系,而医患关系中的权利不仅包括财产权,还包括人身权,并且以人身权为主。而人身权的内涵基于法定,所以,医患关系的内容也就是权利义务大部分不属于合同法律关系,非双方约定而成,而是直接来自于法律规定,即法定,而如耗材的选择、植入物的选择和使用、购买轮椅等涉及财产的行为可以基于医患双方的约定。由此可以看出,医患关系和合同关系是交叉的逻辑关系。医患双方在选择诉讼案由时可以选择侵权之诉或违约之诉也是基于这一法理。

第二节 权利和义务

一、医患主体简述

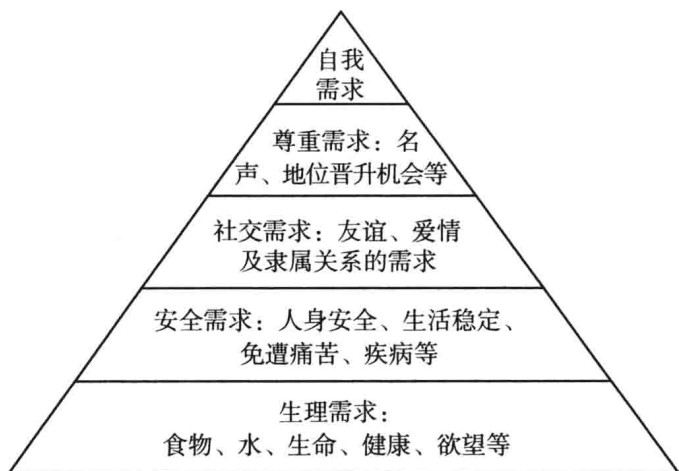
民事主体分为法人和公民。法人是具有民事权利能力和民事行为能力,依法独立享有民事权利和承担民事义务的组织,医疗法人是指从事疾病诊断、治疗活动的医院、卫生院、疗养院、门诊部、诊所、卫生所(室)以及急救站等医疗机构。公民是指根据法律规范享有权利和承担义务的自然人,在医疗机构中是指从事医疗活动,承担职务行为的自然人,包括医师、护士及其他工作人员。而患方主体则包括患者及其近亲属。

二、医患权利和义务

要阐述医患权利和义务,笔者首先需剖析社会学的基本观点:马斯洛的需求层次理论。马斯洛认为任何一个人的需求从低层级到高层级有五种,分别为:生理上的需求、安全上的需求、情感和归属的需求、尊重的需求、自我实现的需求,这五种需求按层级逐层递升。马斯洛认为,当人的低层级需求被满足之后,会转而寻求实



现更高层级的需要。如下图所示：



显然,与马斯洛需求层次理论相对应,一个人的权利从低层级到高层级可分为:生命健康权、安全保障权、社交平等权(知情同意权)、人格权、自我实现权。医患双方均享有这些权利,与此相对应,也应履行相应义务,方能确保双方关系合情合理合法和谐。医务人员必须认识并了解患者的相关需求,方能提供优质服务,真正有效解决患者的问题,维护患者合法权益的同时也能很好地做好自我保护。

笔者将从行为科学、法学、医学等角度出发,将医患双方特别是患者在医患关系中的五大权利做如下阐述。

(一) 生命健康权

生命健康权是公民享有的最基本的权利,包括生命权和健康权。生命权是指公民享有生命安全不被非法剥夺、危害的权利;健康权是指公民有保护自己身体各器官、组织、脏器机能安全的权利。生命健康是公民享有一切他项权利的基础,如果这个权利得不到保障,那么其他权利就难以实现。在医患关系中,医者和患者均享有生命健康权,每个人的生命神圣不可侵犯。

医者尊重患者的生命健康权,具体表现为应尽当时的医疗水平保护患者的生命安全和组织器官脏器的安全,这直接对应医者的注意义务和救治义务。注意义务包括一般注意义务和特殊注意义务。医方是否履行其应尽的注意义务是认定医疗过失行为的客观标准,可分为具体标准和抽象标准。法律、法规、规章和诊疗常规等规范性文件规定的医方各个医疗行为的注意义务是判断医疗过失行为的具体