

索赔完全自助手册 ⑨

索赔

王岳 李晓农◎主 编

医疗纠纷索赔

一旦身陷索赔迷局，最有效的办法就是寻求法律上的救济。
法律行家主笔，索赔法律知识、索赔法律依据、索赔途径与技巧，尽在掌握！

答 疑 ——> 想 您 所 想 ， 深 入 透 彻
依 据 ——> 直 观 快 捷 ， 全 面 准 确
实 例 ——> 真 实 生 动 ， 典 型 权 威

中国检察出版社

医疗纠纷索赔

主 编◎王 岳
李晓农

撰稿人◎王 岳
刘瑞爽
李晓宽
李晓农
杨 强
张 瑞

图书在版编目 (CIP) 数据

医疗纠纷索赔/王岳, 李晓农主编. —北京: 中国检察出版社, 2006. 1

(索赔完全自助手册)

ISBN 7 - 80185 - 431 - 4

I. 医… II. ①王… ②李… III. 医疗事故 - 民事
纠纷 - 赔偿 - 基本知识 - 中国 IV. D922. 165

中国版本图书馆 CIP 数据核字 (2005) 第 074743 号

医疗纠纷索赔

王 岳 李晓农 主编

出版发行: 中国检察出版社

社 址: 北京市石景山区鲁谷西路 5 号 (100040)

网 址: 中国检察出版社 ([www. zgjccbs. com](http://www.zgjccbs.com))

电子邮箱: zgjccbs@vip.sina.com

电 话: (010)68630385(编辑) 68650015(发行) 68650029(邮购)

经 销: 新华书店

印 刷: 北京鑫海金澳胶印有限公司

开 本: A5

印 张: 8. 875 印张

字 数: 220 千字

版 次: 2006 年 1 月第一版 2006 年 1 月第一次印刷

书 号: ISBN 7 - 80185 - 431 - 4/D · 1408

定 价: 18. 00 元

检察版图书, 版权所有, 侵权必究
如遇图书印装质量问题本社负责调换

编者寄语
医疗纠纷索赔

近年来，随着维权观念的不断深入人心，损害赔偿也日益成为社会和经济生活中备受关注的焦点和热点问题。当今，人际和经济交往可谓纷繁复杂，损害的发生无可避免，恢复原状毕竟是一种理想状态，而那种“以牙还牙，以眼还眼”的野蛮复仇方式也不为我们的法制文明社会所容许，绝大多数的损害既已发生，受害方只能通过获得经济损失和精神损害赔偿来使肉体的创伤得到救治，心灵的痛苦得到慰藉。尤其是目前，我国的社会保险制度体系尚在建立，全国城镇失业保险、医疗保险的覆盖率并不十分理想，社会保险在广大农村依然处于探索阶段，而很多受害人原本就属于低收入者，他们的受伤或死亡，无疑给整个家庭带来了沉重的灾难和负担；市场经济大潮中的相当一部分经济主体势单力薄，抵抗风险能力不足，如果在经济活动中遭受到这样或者那样的损害，而不能获得充分的赔偿甚至得不到赔偿，则不仅其合法权益受到了严重侵犯，社会资源遭到了严重浪费，而且也给经济和社会的稳定与发展带来了负面影响。

现实中，受害方总是希望损失能够得到充分补偿，而加害方往往希望尽可能少承担责任，甚至不予以赔偿，双方利益的根本分歧往往导致纠纷无法顺利得到解决。客观地说，此时，

无论是受害方，还是加害方都需要寻求法律的公平救济，因为，只有相信法律的权威，才能使受害方应得的补偿最终得以实现，而加害方也不会因损害赔偿而丧失其应有的合法权益。

然而，法律并不是通俗易懂、一目了然的，法律、法规、规章、司法解释规定繁多，有些规定之间甚至存在着矛盾或冲突之处，处于烦扰之中的赔偿纠纷当事人更会感到茫然不知所措。我们从读者的大量来电、来信中了解到人们的这一困惑：诸如“对于这样的损害，我有权利提出赔偿吗？”“我该向谁提出赔偿？”“我受到的精神损害能得到赔偿吗？”“我要求的赔偿数额是多少才合理呢？”“法律规定赔偿的标准是什么？”“在法庭上怎样举证？”“在何种情况下，不需要受害方举证？”“索赔的法律途径都有哪些？”等等。我们清楚地知道，回答这些问题是我们法律图书出版人的使命……经过一年来细致的调研和策划，《索赔完全自助手册》系列丛书终于与广大读者见面了。

《索赔完全自助手册》系列丛书共分两辑、十六个分册，第一辑包括《人身损害赔偿》、《精神损害赔偿》、《婚姻家庭纠纷索赔》、《合同违约索赔》、《房地产纠纷索赔》、《消费者索赔》、《环境污染损害赔偿》、《知识产权纠纷索赔》；第二辑包括《医疗纠纷索赔》、《交通事故索赔》、《劳动争议·工伤事故索赔》、《校园伤害事故索赔》、《经济纠纷索赔》、《保险索赔》、《向国家索赔》和《物权损害赔偿》。本丛书由具有相关司法实践经验和法学理论基础的法律行家主笔，各分册体例统一，每个有关索赔的法律问题均由“问答”、“依据集成”和“实例解惑”三个部分组成。丛书的特色具体体现在以下几个方面：

1. 一问一据一例，尊重读者的认知规律。

作者针对读者的索赔需求精心设计每一个问答，“依据集成”部分全面展示了每一问题的法律、法规、规章或司法解释

依据,“实例解惑”部分精选了一至两个典型案例或者具有代表性的实例,便于读者在获得理性认识的基础上,继而形成感性认识。

2. 查询依据直观快捷、全面准确。

对于读者所关心的每一个索赔法律问题,作者都将现行有效的法律、法规、规章、司法解释中的相关条文收集展示出来,使读者能够在最短时间内获得最全面、最准确的、具有针对性的法律依据信息,便于在需要时查询、援引使用。因为在办理索赔事务时,不仅需要知道“应该怎样做”,还要掌握甚至告知对方“依据什么这样做”,这样才能做到“有理有据,以法服人”。

3. 解读实例透彻生动、典型权威。

作者紧紧围绕各个问题选取实例,突出其代表性和典型性,多数实例属于审判案例,对案例的阐释分析,有利于读者真实地把握法官的断案标准。即使读者对抽象的法理解说似懂非懂,也可以通过“实例解惑”找到类似的情况和解决方法,从而对索赔法律问题获得透彻深刻的理解。

4. 实体法与程序法相结合,提供全面法律帮助。

作者不仅以深入浅出的表达方式回答了读者“您有哪些权利”,“赔偿数额如何计算”等等实体法方面的问题,而且还为读者指明了索赔的法律途径,讲解索赔诉讼常识和技巧。这对索赔当事人具有重要的现实意义,因为在实践中,受害方在索赔之路上往往处于主动地位,而选择何种方式索赔,就成为决定索赔成败的一个关键因素。

需要说明的是,“依据集成”部分的法律、法规、规章或司法解释在文中第一次出现时,均标示有发布机关和发布日期并使用全称,再次出现时,则不再标示,并使用简称;另外,

为了避免不必要的误会，我们对案例的时间、地点、当事人的姓名及相关数据等进行了必要的技术处理，当事人的真实姓名有些被隐去，有些则使用了化名。

我们真诚地希望，这套丛书的出版之于读者正像书名所昭示的那样：一书在手，索赔完全自助！

编 者

2005 年 12 月于北京

目 录

医疗纠纷索賠

编者寄语	1
图 医疗机构和医务人员相关行为流程图	1
图 卫生行政部门相关行为流程图	2
图 患者及死者家属相关行为流程图	3
图 医学会相关行为流程图	4
图 鉴定专家组相关行为流程图	5
图 鉴定流程图	6
图 鉴定书形成、送达流程图	7
图 医疗纠纷索賠流程图	8
一、医疗纠纷与医疗事故	9
(一) 医疗法律关系	9
1. 医患之间的法律关系都属于合同关系吗?	9
2. 如果医务人员的医疗行为本属“学雷 锋”，但却存在重大过失，医疗机构承担 赔偿责任吗?	12
3. 非典期间的医患关系特殊在哪里？在强制 诊疗关系中医疗机构承担赔偿责任吗?	16
4. 患者对医疗行为损害人身权的案件应该以 违约还是以侵权作为案由提起诉讼？这二	

者有何区别?	20
5. 解决医疗纠纷是否适用《消费者权益保护法》?	
医疗纠纷也能“假一罚二”吗?	23
6. 人民法院审理医疗纠纷案件,为什么有的案件 适用《民法通则》,有的案件适用《医疗事故 处理条例》,在医疗纠纷的法律适用问题上掌 握的原则是什么?	26
(二) 医疗纠纷与医疗事故	30
7. 什么是医疗纠纷?	30
8. 什么是医疗事故? 医疗事故与医疗纠纷是什么 关系?	32
9. 医疗事故的构成要件有哪些? 构成要件具备就 可以判断为医疗事故吗?	34
10. 如何判断医疗纠纷是否满足医疗事故的主体 构成要件?	36
11. 如何判断医疗纠纷具备医疗事故的主观过错 构成要件?	43
12. 如何判断医疗纠纷是否具备医疗事故违法性 的构成要件?	46
13. 如何判断医疗纠纷是否具备医疗事故的损害 结果构成要件?	49
14. 如何判断医疗纠纷是否符合医疗事故的因果 关系构成要件?	52
15. 医疗事故的分级标准是怎样的?	55
(三) 不构成医疗事故的医疗损害	70
16. 因患者原因延误诊疗导致不良后果,有哪些 情形?	70

17. 什么是医疗意外？如果发生医疗意外，医院和医务人员是否就可以免除法律责任了？ 73
18. 什么是并发症？医院是否对并发症都不承担责任？ 77
19. 什么叫做疾病自然转归？疾病自然转归导致的人身损害是医疗事故吗？ 81
20. 什么叫计划生育技术服务事故？它与医疗事故有何区别？ 84

二、医患双方的权利义务 89

（一）患者的权利 89

21. 医疗过失行为导致患者死亡或者伤残的，构成对患者何种权利的侵害？ 89
22. 医务人员私自摘取死者角膜，侵害了患者的什么权利？ 92
23. 在医务人员面前患者有隐私权吗？ 95
24. 为什么在医疗广告中私自使用患者照片是一种侵权行为？ 99
25. 对医务人员而言，患者治疗过程中有知情同意权吗？ 101
26. 怎样理解患者的自主决定权？ 108

（二）患者的义务 111

27. 医疗机构的规章制度对患者是否具有约束力？ ... 111
28. 患者及家属打砸医院、殴打、杀害医务人员，将承担什么法律后果？ 115
29. 为什么说患者没有如实交待病情，是患者违背了诊疗协力义务呢？ 118
30. 非典患者有权对病情的治疗作出选择吗？ 121

(三) 医疗机构及医务人员的权利 124

31. 医疗机构和医务人员在诊疗护理的过程中有什么权利? 124
32. 在什么情况下, 医务人员可以对患者实施特殊干预? 126

(四) 医疗机构及医务人员的义务 128

33. 医务人员为取得患者有效承诺, 如何履行说明告知义务? 什么情形下, 可以免除医务人员的此种义务? 128
34. 医疗机构应如何履行转诊义务? 患者在转诊过程中要注意哪些问题? 133
35. 住院期间, 患者发生意外伤害亡, 医疗机构有责任吗? 137

三、与医疗纠纷相关的证据和证据规则 141

(一) 医疗事故技术鉴定 141

36. 医疗事故技术鉴定与司法鉴定是什么关系? 141
37. 医疗事故技术鉴定有哪些启动方式? 不同启动方式分别注意哪些问题? 143
38. 医学会在受理医疗事故技术鉴定后应当开始哪些程序? 哪些申请可以依法不予受理? 147
39. 医疗事故技术鉴定是否是医疗纠纷诉讼的起诉条件或前置程序? 149
40. 患者如果不服首次医疗事故技术鉴定, 怎么办? 151
41. 医疗事故的再次鉴定结论是否必然否定首次鉴定结论? 154
42. 哪些情况下, 患者可以要求医疗事故技术鉴

定中的专家回避?	158
43. 医疗事故赔偿诉讼中, 人民法院可否委托医疗事故技术鉴定? 是委托医学会还是委托司法鉴定鉴定机构?	161
(二) 病历、尸检及其他证据	164
44. 在医疗机构管理病历资料的情况下, 患者对于病历资料享有哪些权利, 同时承担哪些义务?	164
45. 患者在医疗活动中死亡的, 应如何对待尸体?	168
46. 对疑似输液、输血、注射、药物等引起不良后果的情形, 医患双方应如何处理?	172
(三) 举证责任	176
47. 医疗纠纷的举证责任应如何分配? 何为举证责任倒置? 医患双方各应提供哪些证据资料? 如不提供会产生什么后果?	176
48. 面对医疗侵权诉讼的举证新规则, 患者应当注意哪些问题呢?	181
四、医疗纠纷的赔偿项目和支付方式	185
49. 医疗纠纷赔偿应该遵循什么原则? 考虑什么因素?	185
50. 医疗纠纷涉及人身损害赔偿的项目有哪些?	189
51. 如何计算医疗费? 后续治疗费用属于医疗费吗?	193
52. 如何计算误工费? 误工费有上限吗?	197
53. 在核算住院伙食补助费的过程中应注意哪些问题?	200
54. 为照顾无生活能力的患者, 其家属可以请多	

少个护工呢?	203
55. 在核算残疾生活补助费的过程中应注意哪些问题?	206
56. 残疾用具费只能凭医疗机构证明, 按照普及 型器具的费用计算吗?	208
57. 如何计算丧葬费? 在核算丧葬费的过程中应 注意哪些问题?	210
58. 无经济来源的配偶、未成年子女和父母是被 扶养人生活费的核算对象吗?	213
59. 在核算交通费的过程中是否认可乘坐飞机的 费用?	217
60. 确定营养费除了根据受害人的伤残情况外, 还要参照医疗机构的意见确定吗?	219
61. 如何计算死亡赔偿金? 死亡赔偿金与精神损 害抚慰金是同一项赔偿吗?	221
62. 在核算精神损害抚慰金的过程中应注意哪些 问题?	226
63. 医疗事故赔偿费用应由谁支付?	230
64. 医疗事故赔偿费用的支付方式是什么? 何为 定期金?	233
65. 发生医疗纠纷, 但医患双方均无过错的, 患 者的损失谁来赔偿?	237
五、医疗纠纷索赔途径	240
66. 医疗纠纷发生后, 患者及家属可以通过哪些 途径解决并获得赔偿? 医患双方可以就医疗 纠纷“私了”吗?	240
67. 发生医疗纠纷, 患者如何向卫生行政部门提出 处理申请? 在申请过程中应注意哪些问题?	245

68. 发生医疗纠纷之后, 患者能否同时既向卫生
 行政部门申请处理, 又向法院提起诉讼? 250
69. 经卫生行政部门调解, 医患双方已对医疗纠
 纷达成调解协议的, 当事人能否再提起争议?
 如能提起争议, 应如何处理? 252
70. 发生医疗纠纷, 当事人如何起诉? 应该注意
 些什么问题? 255
71. 当事人就医疗纠纷向人民法院起诉的, 有诉讼
 时效限制吗? 如何计算呢? 262
72. 如果患者对二审判决有异议, 就没有办法了吗?
 267

图 医疗机构和医务人员相关行为流程图

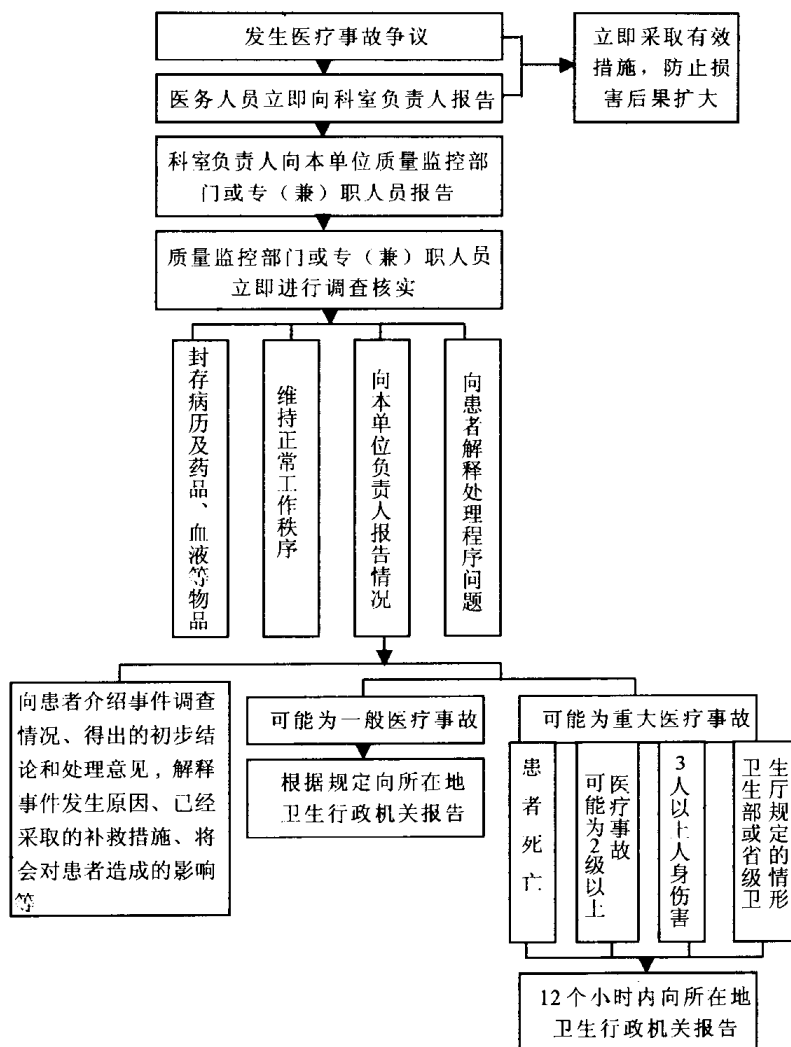


图 卫生行政部门相关行为流程图

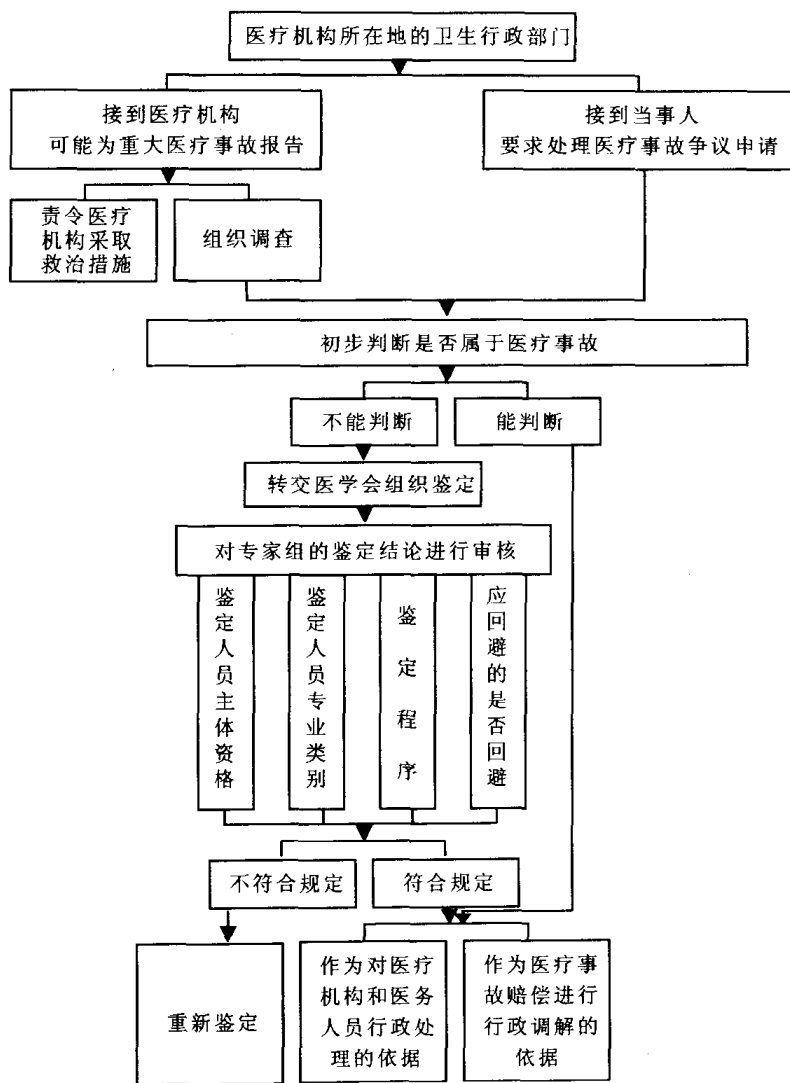


图 患者及死者家属相关行为流程图

