

LAW

消费者权益法律保护专辑

主 编：赵汝琨

本册执行主编：王潇潇

法律帮助一点通

——医疗与药品



免费法律咨询热线电话：010-58650228（北京九洲律师事务所）

中国检察出版社

消费者权益法律保护专辑 ★

法律帮助一点通

——医疗与药品

主 编 赵汝琨 本册执行主编 王潇潇

中国检察出版社

图书在版编目 (CIP) 数据

医疗与药品/王潇潇主编. —北京: 中国检察出版社,
2005. 1

(法律帮助一点通)

ISBN 7-80185-365-2

I. 医… II. 王… III. 医疗事故-民事纠纷-处
理-中国 IV. D922.16

中国版本图书馆 CIP 数据核字 (2004) 第 139494 号

法律帮助一点通——医疗与药品

主编 赵汝琨 本册执行主编 王潇潇

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)

电子邮箱: zgjccbs@vip. sina. com

电 话: (010)68630384(编辑) 68650015(发行) 68650029(邮购)

经 销: 新华书店

印 刷: 保定市印刷厂

开 本: 850mm × 1168mm 32 开

印 张: 6.875 印张

字 数: 152 千字

版 次: 2005 年 1 月第一版 2005 年 1 月第一次印刷

书 号: ISBN 7-80185-365-2/D · 1344

定 价: 12.00 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

目 录

第一章 什么是医疗消费纠纷	1
1. 什么是医患关系?	1
2. 如何认定医疗机构和患者之间已经形成医患 关系?	2
3. 什么是医疗纠纷?	3
4. 医疗纠纷有哪些特点?	4
5. 医疗纠纷有哪些种类?	4
6. 引起医疗纠纷的有哪些常见情况?	5
7. 医疗消费指的是什么?	7
8. 医疗消费属于生活消费吗?	7
9. 患者是否属于消费者? 医疗纠纷是否适用 《消费者权益保护法》?	8
10. 发生了医疗纠纷怎么办?	10
11. 消费者协会能够处理医疗消费纠纷吗?	11
12. 消费者需要了解的解决医疗纠纷的法律依据 主要有哪些?	12
13. 什么是患者的生命权?	13
14. 什么是患者的健康权? 健康权和身体权的含	



义一样吗？	13
15. 什么是患者的隐私权？	14
16. 医务人员的范围包括哪些？	15
17. 什么是医师？	15
18. 医师执业应遵守哪些规定？	16
19. 医师执业中违反法律规定的，应当如何处罚？	17
20. 什么是护士？	18
21. 护士执业应当遵守哪些规定？	19
22. 医务人员在医疗活动中应当遵守哪些职业道德和规范？	19

第二章 什么是医疗事故 21

1. 什么是医疗事故？	21
2. 医疗事故的构成要件有哪些？	22
3. 医疗事故属于医疗消费纠纷吗？	23
4. 发生了医疗事故，患者应该怎么办？	23
5. 医疗事故等级是如何划分的？	23
6. 医疗机构及其医务人员的哪些不作为也可能构成医疗事故？	24
7. 什么是医疗机构及其医务人员的故意行为？	24
8. 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损害的，应当如何处理？	25
9. 什么是医疗过失？医疗过失主要体现在哪些方面？	26
10. 什么是误诊？	26
11. 哪些情况属于误治中的医疗过失？	27



12. 医疗事故可以适用《消费者权益保护法》吗? ...	29
13. 不属于医疗事故的情形有哪些?	30
14. 什么是医疗意外?	30
15. 如何判断医疗纠纷是否属于医疗意外?	31
16. 常见的医疗意外有哪些?	32
17. 在发生医疗意外的情况下, 医疗机构和医务人员是否需要承担法律责任?	34
18. 因患者一方原因延误诊治而导致不良后果的, 是否属于医疗事故?	34
19. 发生无法预料或者不能防范的不良后果, 是否属于医疗事故?	35
20. 什么叫疾病的自然转归? 因为疾病的自然转归引起的医疗纠纷应当如何处理?	36
21. 在现有医学技术条件下, 发生无法预料或者不能防范的不良后果主要有哪些?	37
22. 因为并发症引起的医疗纠纷应当如何处理?	38
23. 什么叫计划生育技术服务事故?	38
24. 如何处理计划生育技术服务事故?	39

第三章 医疗事故如何认定 41

1. 什么是医疗事故技术鉴定?	41
2. 医学会是什么性质的组织?	42
3. 医疗事故技术鉴定与司法鉴定一样吗?	43
4. 对于哪些医疗事故技术鉴定申请, 医学会不予受理?	44
5. 什么情况下会中止医疗事故技术鉴定?	45



6. 消费者协会可以承担医疗事故技术鉴定工作吗? ... 46
7. 医疗事故技术鉴定申请可以由哪些机构受理? 46
8. 中华医学会可以受理医疗事故技术鉴定申请吗? 47
9. 谁有权提起首次医疗事故技术鉴定? 48
10. 如果对首次医疗事故技术鉴定的结论不服,
 应该怎么办? 49
11. 医疗事故技术鉴定收费吗? 50
12. 发生医疗事故后, 当事人向人民法院起诉
 前, 是否要先进行医疗事故技术鉴定? 51
13. 医学会中具体由谁进行医疗事故技术鉴定?
 其人员如何产生? 52
14. 患者能否自行选择医疗事故技术鉴定委员会? ... 53
15. 什么是医疗事故技术鉴定中的回避? 54
16. 医疗事故技术鉴定的回避有几种方式? 55
17. 医疗事故技术鉴定有哪些程序? 55
18. 鉴定中, 医患双方应当提交哪些相关材料? 57
19. 医疗事故技术鉴定书包括哪些内容? 58
20. 在诉讼程序中, 对医疗事故技术鉴定结论有
 什么要求? 60
21. 什么是医疗事故争议行政处理中的再次鉴定? ... 60
22. 首次鉴定后, 当事人不申请再次鉴定的, 会
 产生什么后果? 61
23. 申请再次鉴定应当具备哪些条件? 62
24. 申请再次鉴定是否需要再次缴纳鉴定费用? 62
25. 什么是重新鉴定? 哪些情况下应该重新鉴定? ... 62
26. 再次鉴定与重新鉴定有什么区别? 63



- 27. 如果当事人对再次鉴定仍然不服, 可以直接
委托中华医学会进行第三次鉴定吗? 64
- 28. 医疗事故技术鉴定书能决定医疗纠纷官司的
胜败吗? 65

第四章 医疗消费纠纷的解决途径 66

- 1. 医疗消费纠纷可以通过哪些途径解决? 66
- 2. 医患双方可以“私了”吗? 69
- 3. 当事人决定自行协商解决医疗纠纷的, 患方
应当注意哪些问题? 69
- 4. 当事人决定自行协商解决医疗纠纷的, 医疗
机构有哪些义务? 70
- 5. 什么是医疗事故的行政处理? 71
- 6. 哪些人可以提出医疗事故争议行政处理申请? 71
- 7. 应向哪个机构提出医疗事故争议行政处理申请? 72
- 8. 提出医疗事故争议行政处理申请的方式和要
求有哪些? 73
- 9. 提出医疗事故争议行政处理申请有时间限制吗? 73
- 10. 卫生行政部门收到医疗事故争议行政处理申
请后, 应当如何作为? 74
- 11. 卫生行政部门处理医疗事故争议应当遵循什
么原则? 75
- 12. 卫生行政部门对医疗机构的监督管理主要体
现在哪些方面? 76
- 13. 卫生行政部门是否能对医疗事故技术鉴定结
论进行审核? 77



14. 卫生行政部门对医疗事故技术鉴定结论进行审核后应当如何处理? 79
15. 在哪些情况下, 医疗机构及其医务人员将会承担医疗事故行政责任? 80
16. 医疗机构的哪些行为应受处罚? 其具体应受何种处罚? 80
17. 医务人员在哪些情况下应当承担行政责任? 82
18. 是否存在不构成医疗事故的医疗侵权损害? 这类纠纷应当如何解决? 83
19. 卫生行政部门的工作人员在处理医疗事故过程中需要承担法律责任吗? 85
20. 对卫生行政部门的处理决定不服, 应当怎么办? 86
21. 患者向人民法院起诉医疗纠纷的, 是否必须经过卫生行政部门处理? 86
22. 可以既向卫生行政部门提出行政处理, 又向人民法院提起诉讼吗? 此时应如何处理? 87
23. 当事人向人民法院起诉时应当具备什么条件? 在起诉时间上有什么要求? 88
24. 哪些人可以提起医疗纠纷诉讼? 89
25. 哪些人应当作为医疗纠纷诉讼的被告? 90
26. 怎样书写医疗纠纷案件的起诉状? 92
27. 医疗损害赔偿诉讼中的证据主要有哪些? 94
28. 什么是病历资料? 病历资料在医疗纠纷中有什么样的作用? 97
29. 什么是举证责任? 什么是医疗纠纷中举证责



任的倒置?	98
30. 医疗机构与患者签订的免责协议书具有法律效力吗?	101
31. 针对医疗侵权诉讼的举证规则, 患者应当注意哪些问题?	102
32. 针对医疗侵权诉讼的举证规则, 医院应当怎么办?	103
33. 什么是法医学鉴定? 法医学鉴定等于医疗事故技术鉴定吗?	104
34. 申请鉴定有什么重要意义? 当事人如何启动鉴定程序?	105
35. 医疗损害赔偿诉讼中, 人民法院同意鉴定的, 应当由谁选择鉴定机构和鉴定人?	106
36. 如果对医疗事故司法鉴定结论有异议, 应当怎么办?	106
37. 司法鉴定的程序一般包括哪些环节?	107
38. 什么是医疗事故罪? 医务人员在哪些情况下可以构成医疗事故罪?	109
39. 什么是非法行医罪? 非法行医者应当如何赔偿?	111

第五章 医疗消费纠纷的赔偿..... 113

1. 医疗消费纠纷的赔偿适用《消费者权益保护法》吗?	113
2. 什么是医疗消费中的双倍赔偿?	114
3. 医疗消费纠纷能够适用双倍赔偿的规定吗?	115



4. 医疗消费纠纷的赔偿包括哪些范围? 116
5. 什么是医疗事故损害赔偿? 116
6. 不构成医疗事故的, 医疗机构是否必然不承担赔偿责任? 118
7. 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? 119
8. 医疗事故赔偿应该考虑那些因素? 119
9. 医疗事故赔偿费用应由谁支付? 122
10. 医疗事故赔偿费用应当如何支付? 123
11. 什么是医疗事故赔偿的行政调解? 在行政调解过程中应注意什么? 125
12. 医疗机构承担医疗损害赔偿赔偿责任应当具备哪些条件? 126
13. 医疗事故损害赔偿包括哪些项目? 127
14. 发生医疗纠纷后, 应当在多长时间内向法院起诉要求赔偿? 129
15. 医疗事故发生后, 患者应当避免那些情况出现? 130
16. 医疗纠纷赔偿中的医疗费如何计算? 131
17. 医疗纠纷赔偿中的误工费如何计算? 132
18. 医疗纠纷赔偿中的陪护费如何计算? 133
19. 医疗纠纷赔偿中的交通费、住宿费如何计算? 134
20. 因医疗事故致患者伤残的赔偿范围包括哪些? ... 134
21. 医疗纠纷赔偿中的残疾者生活补助费如何计算? 135
22. 医疗纠纷赔偿中的丧葬费如何计算? 135



- 23. 医疗纠纷赔偿中的被抚养人生活费如何计算? ... 136
- 24. 医疗纠纷赔偿中,谁有权主张精神损害赔偿? 137
- 25. 精神损害抚慰金如何计算? 137

第六章 药品与医疗器械 139

- 1. 什么是药品消费? 139
- 2. 药品消费属于生活消费吗? 139
- 3. 什么是处方药与非处方药? 二者有什么不同? ... 140
- 4. 因药品消费产生纠纷,患者应该怎么办? 141
- 5. 什么是医疗器械? 141
- 6. 医疗器械出了问题怎么办? 142
- 7. 因药品或者医疗器械质量问题引发的医患纠纷,应当注意哪些问题? 144
- 8. 什么是药物不良反应? 146
- 9. 出现药物不良反应,应当从几个方面认定责任? ... 147
- 10. 药品说明书有哪些具体规定? 149
- 11. 药品能够做广告吗? 怎样才是符合规范的药品广告? 150
- 12. 医疗器械能够做广告吗? 对于医疗器械的广告有哪些规范? 151
- 13. 美容消费属于医疗消费吗? 153

附 录

- 中华人民共和国消费者权益保护法 155
- 医疗事故处理条例 166
- 中华人民共和国药品管理法 183

第一章

什么是医疗消费纠纷

1 什么是医患关系？

小李因患急性阑尾炎来到县人民医院挂号急诊，县医院的医生当即为其实施了手术，手术过程比较顺利，但是因小李失血较多，医生从县中心血站取了与小李自身血型相同的 O 型血浆 300 毫升为小李输血。一周后，小李出院。但出院后，小李仍然感到身体不适，怀疑是手术留下的问题，于是他又来到市医院再次进行检查，结果查出他感染了丙肝。小李只好在市医院接受治疗，花去治疗费用 2 万余元。小李认为自己本来并未患有丙肝，所以县人民医院和县中心血站都负有不可推卸的责任，理应为他的身体损害进行赔偿。

本案中，小李和县人民医院、市医院之间的关系就是典型的医患关系。医患关系是医疗机构和患者之间因医疗活动而产生的权利义务关系。医患关系中的医疗机构和患者双方的地位是平等的，患者对医疗机构具有选择权，不受任何单位和个人的干预。

医患关系中的“医”包括医疗机构和医务人员。医疗机构主要包括医院、卫生院、疗养院、门诊部、诊所、卫生所、急救站临床检验中心、妇幼保健员、护理院等。医务人员包括



各级各科医生、护士和医疗机构管理人员。

医患关系中的“患”就是指患者，即病人，如果患者死亡，则死者的配偶、子女、父母等可以取代患者成为医疗纠纷的主体。

2 如何认定医疗机构和患者之间已经形成医患关系？

小张骑着自行车走在路上，突然一辆高速飞驰的吉普车闯过红灯直冲而来，小张躲闪不及，连人带车被撞出5米多远。肇事司机一看情况不妙，一踩油门飞奔而去。幸亏几位好心的过路人将已经昏迷的小张送到了医院。因情况紧急，来不及办理住院手续，小张就被直接推进了手术室。那么本案中，还没有来得及挂号的小张与医院之间是否也形成了医患关系呢？

要了解这一点，就必须清楚医疗机构和患者之间的医患关系的形成是以什么为标准的。通常情况下，医患关系从患者到医疗机构门诊挂号或办理住院手续时即产生。如果遇到紧急情况，来不及办理住院手续，则可以使用医院的“绿色通道”，先救治，后办手续。本案中，小张就属于这种情况，其与医院已经建立了实际上的医患关系。医院不能因为患者情况危急，来不及办理相关手续而拒绝救治，拒绝承认其与病人之间的医患关系，这样的规定有利于危重病人及时得到医治，保护他们的合法权益。

当患者在门诊挂号后，医疗机构就有责任指派医生给患者检查治疗，回答患者提出的与病情有关的问题，满足其有关的诊治要求。如果需要进一步住院治疗、动手术，或者需要留院观察、转诊转科等，医疗机构都应当作出合理的安排。



作为患者一方，则有义务如实报告病情，配合医生检查治疗，回答医生提出的与病情有关的问题，遵守医院的规章制度，缴付相应的医疗费用等。如果患者需要住院或者动手术，医疗机构就必须征求患者意见，告诉他们手术的必要性、危险性、后遗症等有关事宜。患者或家属则应该明确选择是否住院或动手术。同时，大多数手术还需要签订书面的手术同意书，来规定双方的权利和义务。如果患者拒绝签订，则双方的医患关系可以中止。

3 什么是医疗纠纷？

李某是一名游走于某县城大街小巷的“赤脚医生”，他从未受过专门的医疗知识学习和专业技能培训，也未经过国家有关部门的许可，就擅自在街头巷尾摆摊为他人拔牙。由于他不具有医疗常识，拔牙所使用的工具也不符合卫生标准的要求，导致患者高某在拔牙后发生感染，患急性感染性心内膜炎身故。那么，本案属于医疗纠纷吗？答案是否定的，按照我国法律的规定，李某既不具备行医资格，又未经有关部门批准，擅自行医，不应当属于医疗纠纷，其行为已经构成了犯罪，应当追究其过失致人死亡的刑事责任。

那么究竟什么是法律意义上的医疗纠纷，其范围又如何呢？所谓医疗纠纷，从广义上说，系指医疗机构和患者之间的一切争议纠纷，包括如医患之间关于医疗费用的争执，医疗机构对患者安全保障义务的纠纷，关于医疗态度的纠纷，患者名誉权、隐私权、肖像权、知情同意权、处分权的纠纷，还包括医疗欠费纠纷以及刑事责任后果等。



4 医疗纠纷有哪些特点？

医疗纠纷都发生在以救治患者的生命、健康为目的的社会关系中，和百姓生活息息相关，容易引起社会的关注。而患者常常处于弱势群体，相对于医疗机构一方，无论是在专业知识，还是信息占有方面都相差悬殊，患者的利益怎样得到充分有效的保护也是社会各界探讨的重要问题之一。医患纠纷以民事纠纷为主，医患关系从法律上说是一种特殊的民事法律关系。只有在极少数的情况下，医疗机构作为授权行政主体，在实施特殊强制治疗措施时与患者之间的纠纷才属于行政争议。比如2003年“非典”期间，医疗机构与被强制隔离者之间发生的争议就是一种行政争议。

5 医疗纠纷有哪些种类？

陈某是个身材高挑面容秀丽的女孩子，一心想到演艺圈发展。谁知她来到某大城市准备报考艺术学校时，却因为水土不服，导致脸上长出不少青春痘而严重影响了外貌。陈某经人介绍，来到某医院治疗。经过近半年的内服外调，青春痘基本治愈。看着镜子里白皙的皮肤，陈某对治疗效果相当满意。但是，不久后考上了某艺术院校的陈某竟然在许多报纸上看到了自己就诊的那家医院的广告，而广告上附的照片正是自己治疗前后的对比照，而她从未授权医院使用这些照片，陈某认为是医院侵犯了她的肖像权，把医院告上了法庭。那么，本案是否属于医疗纠纷呢？

从引起纠纷的原因上来分类，医疗纠纷可以分为医疗侵权纠纷和其他侵权纠纷。



医疗侵权纠纷是指医患双方就医疗行为是否侵犯了患者的生命健康权所发生的争议和纠纷。这种纠纷是比较常见的医疗纠纷，所以，很多人误认为医疗纠纷就是医疗侵权纠纷。事实不然，医疗纠纷中的侵权情形有很多种，其原因和后果大不相同。比如，人们常说的医疗纠纷中的举证责任倒置就仅仅适用于医疗侵权纠纷。

其他侵权纠纷是指因医疗行为以外的其他行为所引发的争议纠纷。实践中常见的有如下情形：1. 医疗机构侵犯患者的财产权、肖像权、隐私权、名誉权，患者侵犯医疗机构的财产权、名誉权等；2. 医疗机构未尽到管理、保障、保护职责，导致患者的人身受损所引发的纠纷；3. 因药品或医疗器械质量问题所引起的人身损害赔偿纠纷。前面两种情形属于一般侵权行为，由提出请求的一方承担举证责任，后一种属于产品质量不合格致人损害的特殊侵权行为，医疗机构作为产品使用者应当与制造者承担连带责任，如果产品制造者认为其产品不存在质量问题，其必须举证证明。

所以，本案中陈某与医院之间的纠纷属于医疗纠纷中的其他侵权纠纷，而医院的确侵犯了陈某的肖像权。

6 引起医疗纠纷的有哪些常见情况？

近年来，医疗纠纷诉诸法律的种类和数量都呈上升势头，常见的有：

一是症状轻而后果重。有的情况下，患者不了解病情的严重性，自己不当回事，觉得没什么大不了的，而部分医务人员责任心欠缺，技术水平不高，结果导致小病变大病，甚至引发生命危险。