

一册在手，



法律纠纷一站式解决系列

丛书总主编：朱寿全 邓建中 白丽萍 李红英

维权无忧！

# 医疗纠纷 一站式解决

案例解读 · 关联法规 · 文书写作 · 流程图表

本册主编：李光曼 郭 茂

副主编：刘冬京 陈章亮



纠纷问题如何解决？



文书诉状如何撰写？



处理流程如何进行？



本书将为您提供一站式服务，



帮您一站式解决法律纠纷问题！

06



法律出版社  
LAW PRESS CHINA



法律出版社 法律出版社

丛书

# 医疗纠纷 一站式解决

本册主编：李光曼 郭 茂

副主编：刘冬京 陈章亮

参编人员：（以姓氏笔画为序）

王维嘉 张龙飞 李 瑞 李礼堂

李国蓓 李婧祎 刘茂通 苏湖城

周 雪 曾 煜

06



法律出版社  
LAW PRESS CHINA

## 图书在版编目(CIP)数据

医疗纠纷一站式解决:案例·文书·流程 / 李光曼,  
郭茂主编. —北京:法律出版社,2015.4

ISBN 978 - 7 - 5118 - 7594 - 5

I. ①医… II. ①李… ②郭… III. ①医疗事故—  
民事纠纷—处理—中国 IV. ①D922.16

中国版本图书馆 CIP 数据核字(2015)第 041379 号

医疗纠纷一站式解决(案例·文书·流程)

李光曼 郭茂 主编

刘冬京 陈章亮 副主编

策划编辑 朱海波

责任编辑 朱海波

装帧设计 贾丹丹

© 法律出版社·中国

开本 A5

版本 2015 年 4 月第 1 版

出版 法律出版社

总发行 中国法律图书有限公司

印刷 北京北苑印刷有限责任公司

印张 14 字数 376 千

印次 2015 年 4 月第 1 次印刷

编辑统筹 大众出版分社

经销 新华书店

责任印制 沙磊

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

网址/www.lawpress.com.cn

销售热线/010-63939792/9779

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

重庆公司/023-65382816/2908

北京分公司/010-62534456

西安分公司/029-85388843

上海公司/021-62071010/1636

深圳公司/0755-83072995

书号:ISBN 978 - 7 - 5118 - 7594 - 5

定价:36.00 元

(如有缺页或倒装,中国法律图书有限公司负责退换)

## 致 谢

在丛书的法律专业问题研究、审定及出版过程中，以下单位给予了诸多支持和帮助，特此鸣谢：

南昌大学应用型复合型法律职业人才教育培养基地

北京城市学院城镇化研究院不动产登记研究中心

中国众成智库不动产法研究中心

## 丛书编辑指导委员会

主 任：吴春岐

委 员：（以姓氏笔画为序）

于明明 马方良 马丹洋 王 晶 王 宏 王传巍

王海波 王敬中 王维嘉 邓建中 白延伍 白丽萍

付慧姝 古利新 朱寿全 刘冬京 刘宏辉 刘茂通

李光曼 李红英 李礼堂 李启来 李国蓓 李树森

李福祥 宋 焱 远利杰 张朴田 张德军 陈奇伟

陈章亮 吴海洋 吴秀霞 苏湖城 邱 斌 杨光磊

杨金钟 杨家学 周 雪 郑章军 姜 健 赵振玺

项先权 舒 利 夏 锐 郭 茂 陶海燕 徐建章

顾兴斌 章亮明 程玉伟 黄 娟 黄娅琴 韩 骁

熊烈锁 魏绍玲



吴春岐，毕业于中国人民大学法学院，师从著名民法学家、中国民法学研究会会长、中国人民大学常务副校长王利明教授，获民商法学法学博士学位。中国人民大学公共管理学院土地管理学博士后，师从著名土地管理学者、中国人民大学土地政策与制度研究中心主任叶剑平教授。现任北京城市学院国土资源与城镇化研究院院长、教授、硕士生导师，中国众成智库总干事。兼任中国人民大学土地政策与制度研究中心副主任，教育部民商事法律科学研究中心兼职研究员，山东省财税金融法研究会常务理事，山东省国际经济法暨台湾问题研究会常务理事，北京市科技法研究会常务理事，山东省城乡建设法制研究会理事。曾任《人大法律评论》执行主编。博士论文《预告登记制度研究》获第四届“佟柔民商法学优秀博士学位论文奖”。博士后研究报告《中国土地法体系构建与制度创新研究》获“优秀博士后学术成果奖”，首批入选《中国社会科学博士后文库》。

主要研究领域为民商法学、经济法学，并结合博士、博士后研究成果，近年着力于国土资源（土地、房地产、矿产）法律制度与公共管理制度的交叉学科研究：土地领域（土地法、土地管理、土地信托制度）；房地产领域〔房地产法、房地产经济、房地产信托投资基金制度（REITs）〕；矿产资源领域（矿产资源法、城市矿山制度、矿业信托）；不动产登记法律制度。先后主持教育部、司法部、国土资源部、住房与城乡建设部等省部级课题7项，发表学术论文40余篇，出版学术著作3部、教材6部、荣获省部级奖励3项。

自1998年兼职律师，总结多年法律事务工作经验，并结合相关学术研究成果，应邀在法律出版社、中国法制出版社、人民法院出版社、中国政法大学出版社、知识产权出版社公开出版《身边的物权法》、《身边的侵权法》、《公司设立中非诉讼法律疑难问题研究》、《公司章程》、《精神损害责任认定与赔偿计算标准》、《侵权责任法条文精解与案例评析》等法律应用类书籍10余部，产生了广泛的社会影响。其中《身边的物权法》在法律出版社2008年出版的32种物权法相关选题图书中，荣膺市场销量第一名，多次加印，并荣获山东省社会科学普及优秀作品著作类一等奖。

## 丛书总主编

朱寿全,北京长济律师事务所创始合伙人、主任。曾任民盟北京市委法律委员会副主任,九州世初知识产权鉴定中心专家,荣膺“中国十大最具影响力律师”、连续三届“中国百强大律师”称号。在律师界执业二十多年,主要业务领域为刑事、公司、建筑施工、房屋土地、著作权等。热心公益诉讼,主张以个案推动中国民主法治进程。主编《点击民生热点法律问题丛书》、《信仰的力量》、《向公平出发》等。入选《中国法律年鉴》、《中国知识产权法学名家》、《中国建筑与房地产律师》、《中国优秀律师辩护实录》。



邓建中,中国政法大学法学博士、中国人民大学法学博士后,现任南昌大学法学院副院长、教授,兼任中国政法大学疑难案件研究中心研究员、江西省立法中心研究员、江西省高级人民法院专家咨询委员会委员、江西省公安厅经侦总队聘请专家,出版著作、发表和翻译德语和英语法学论文多篇,主持中国博士后科学基金会资助项目,参加教育部哲学社会科学研究重大课题攻关项目、中国法学会重点委托课题、主持江西社科重点项目、省重点教改课题等多项。参加中央统战部组织的全国性调研团,就“如何依法独立公正行使审判权检察权”考察调研,撰写《我省“省级统管”司法改革面临的主要问题及对策》,得到江西省委及司法部门的高度肯定。



白丽萍,北京傲雪律师事务所主任,高级合伙人。律师执业 20 余年,是我国著名的具有复合型专业知识结构的五证律师(中国律师执业资格、会计师资格、经济师资格、税务师资格、企业法律顾问资格),擅长代理经济合同、金融、房地产、知识产权纠纷,刑事辩护及为企业事业单位担任法律顾问等业务。执业理念是把律师服务重点放在预防阶段,以非诉讼方法化解企业对内对外纠纷,把大量的经济纠纷化解在起诉前、法庭外,避免了诉讼,真正为企业发展起到保驾护航的作用。曾义务担任中央二台法律服务热线的法律顾问。2010 年白丽萍律师被北京市朝阳区司法局评为社会公益法律事务先进个人。“傲雪凌霜夺第一”正是白丽萍主任带领的傲雪律师之团队精神。



李红英,北京大成律师事务所合伙人、律师。英国谢菲尔德大学法学硕士,山东大学法学学士。曾任世界五百强跨国公司大中华区法律事务部经理、德衡律师集团北京事务所副主任、英国 JUVENIL ALVES 律师所顾问。主要研究领域为公司法、证券法、合同法、不动产法(土地法、房地产法、矿产法、不动产登记制度)、劳动法等。具有为大中型企业提供法律事务服务的丰富经验,擅长外商投资、并购与重组、企业上市、互联网金融、劳动、继承、医疗等领域的诉讼和非诉讼法律事务。工作语言:中文、英文。



## 本册主编

李光曼 郭茂

李光曼,南昌大学法学院教授、硕士生导师,南昌大学法律硕士教育中心专职副主任。江西省人民代表大会法律工作委员会立法顾问、江西省消费者协会常务理事。自1990年兼职律师。南昌仲裁委员会仲裁员、上饶仲裁委员会仲裁员。先后主持和参与省级以上科研课题10项,发表学术论文20余篇,出版学术著作6部、法律应用类书籍3部。曾担任国家开发银行江西省分行、中国移动江西分公司等企业的法律顾问,承担了大量的专项法律服务工作,办理了大量具有区域影响或疑难复杂的民商事案件。



郭茂,北京市泰德律师事务所主任,首席律师,执业律师20年。民盟成员,北京市司法局党委“党建之友”。首届全国律师电视辩论大赛“山西省优秀辩手”;共青团中央、司法部联合授予“优秀青少年维权岗”;山西省“法律援助先进个人、先进律师”。北京市律师协会军法专业委员会委员,“律所管理讲师团”授课教师,“大型国有企业法律顾问”专家委员会委员,“公司与公职律师试点单位”培训讲师。北京市西城区律协理事、律管委主任兼“法律援助专家顾问”,中共西城区“优秀志愿律师”。芝加哥肯特法学院“律师事务所全球化管理”访问学者。



## 本册副主编

## 编主编本

刘冬京,武汉大学法学博士,南昌大学法学院副教授,硕士生导师,南昌大学立法研究中心研究员,全国民事诉讼法学研究会理事,北京大成(南昌)律师事务所兼职律师。主要从事民事诉讼法学方面的教学与科研。先后在《法学评论》、《法学论坛》等法学类核心刊物以及中文核心以上期刊发表学术论文20余篇,主持省部级以上课题及横向课题研究近10项,出版学术著作2部。



陈章亮,湖北广众律师事务所专职律师,中华全国律师协会会员。毕业于武汉大学法学院,先后任职于政府机关、学校、国有企业。始终秉承“穷尽一切可能的法律救济途径,最大限度地维护当事人合法权益”的执业宗旨,严谨细致、不断学习的工作作风,形成了高效、勤勉、稳健、尽责的执业风格。主要执业领域为刑事辩护及医疗纠纷、公司法务、金融证券、工程建设、债权债务等民商事法律事务的诉讼及非诉讼业务。执业以来,一直热心社会公益的法律服务,2013年被评为“第三届全国百强大律师”称号。



## 从“纸面上的法律”到“现实中的法律”（代序）

确认和保障权利是法律重要价值之一，我国历来十分重视法律制度的建设。目前，中国特色社会主义法律体系已经形成，立法工作的阶段性目标已经实现。纵观中国特色社会主义法律体系，公民权利的保障是其重要的价值和目标。改革开放以来，一大批关系民生的法律都经历了从制定到完善的过程。

然而，“徒法不足以自行”，只有将“纸面上的法律”转变为“现实中的法律”，才能充分实现法律的价值。而要将“纸面上的法律”转变为“现实中的法律”需要以下前后相连的三个步骤：首先需要“了解法”。即知道我们享用哪些法定权利，以及这些权利受哪些具体法律规范的保护。其次，需要“理解法”。我国属“大陆法系”，与西方的“判例法”有显著的区别，对权利的保障体现在抽象的法律条文当中。有时，公民虽然对具体的条文有所了解，但仍然无法正确理解和运用有关法律条文保护自身权利，这样的问题同样会出现在法律专业人士面前，这就是法律解释问题。因此，掌握科学的法律解释方法是正确理解法律的关键。最后，需要“运用法”。法律是个实践性很强的领域，权利保障只有在实践中才能得以实现。同时，权利救济具有很强的程序性，这就需要公民利用法律保障自身合法权益时要明确行使权利的法律方式方法，在权利受到侵害时要了解权利救济的法律途径，掌握科学、合法的法律运用方法。总之，“了解法”、“理解法”、“运用法”是法律赋予各项权利最终得以实现的必要路径，这不但是普通民众在利用法律维护自身权利时的需要，法官、律师等法律专业人士在维护司法公正的过程中同样需要。

《法律纠纷一站式解决系列丛书》很好地将“了解法”、“理解法”、“运用法”三者有机结合起来，不但“授人以鱼”，更加注重“授人以渔”。



# 目 录

## Contents

### 第一编 常见纠纷案例解读

#### 一、医疗侵权基础

1. 医疗侵权与医疗损害责任? 003
2. 医疗侵权与医疗事故的关系? 007
3. 什么是医疗技术损害责任? 010
4. 什么是医疗伦理损害责任? 015
5. 什么是医疗产品损害责任? 020
6. 医疗事故等级如何确定? 025
7. 如何判断医疗侵权构成要件中的主观过错? 029
8. 如何判断医疗侵权构成要件中的违法行为? 033
9. 如何判断医疗侵权构成要件中的损害事实? 037
10. 如何判断医疗侵权构成要件中的因果关系? 041
11. 医疗侵权案件的归责原则是什么? 045

#### 二、患者维权必知

12. 什么是患者身体健康权? 050
13. 什么是患者肖像权? 054
14. 什么是患者隐私权? 058
15. 什么是患者知情同意权? 062
16. 什么是患者平等医疗保健权? 067

- |                              |     |
|------------------------------|-----|
| 17. 手术同意书能否成为医院“挡箭牌”?        | 071 |
| 18. 为什么说病历是患者的“护身符”?         | 075 |
| 19. 患者“大闹医院”有用吗?             | 080 |
| 20. 医疗机构的规章对患者有何约束力?         | 084 |
| 21. 卫生局拒不履行尸检职责,是否构成违法?      | 089 |
| 22. 面对医疗机构的过度检查,患者应当如何维权?    | 093 |
| 23. 劣质心脏起搏器造成患者损害的,应当由谁承担责任? | 097 |

### 三、医院义务告知 102

- |                                   |     |
|-----------------------------------|-----|
| 24. 什么是医院的紧急救助义务?                 | 102 |
| 25. 首诊医院技术有限,院方该如何履行及时转诊义务?       | 105 |
| 26. 什么是医疗注意义务?                    | 110 |
| 27. 什么是医院的合理诊疗义务?                 | 114 |
| 28. 什么是防止患者病情加重义务?                | 119 |
| 29. 医生擅离职守发生医疗事故,医疗机构应如何履行规范管理义务? | 123 |
| 30. 医院强制治疗权应该如何行使?                | 128 |
| 31. 医院有权随意处分死胎吗?                  | 133 |
| 32. 透露病情吓死患者,医院告知义务该如何履行?         | 137 |
| 33. 医院在实施麻醉手术过程中该注意些什么?           | 142 |
| 34. 对艾滋病感染者管理过程中应注意哪些特殊事项?        | 147 |
| 35. 医院擅自涂改病历该怎么办?                 | 151 |
| 36. 护士工作马虎,患者有惊无险,如何理解医院内部报告制度?   | 156 |
| 37. 因法定节假日延误诊疗时机,患者病情加重的该如何处理?    | 161 |

### 四、医院责任减免 166

- |                                         |     |
|-----------------------------------------|-----|
| 38. 患者因不配合治疗而死亡,医院是否承担责任?               | 166 |
| 39. 在紧急情况下已尽到合理注意义务导致患者死亡的,医院应否承担责任?    | 170 |
| 40. 限于当时医疗水平难以诊疗导致患者损害的,医院应否承担赔偿<br>责任? | 174 |
| 41. 患者在住院期间擅自离院,在院外由于疾病原因导致死亡,医院        |     |

|                                   |     |
|-----------------------------------|-----|
| 应否承担责任?                           | 178 |
| 42. 患者久治不愈命归西,医院应否承担责任?           | 182 |
| 43. 五年前的纠纷,五年后主张,医院应否承担责任?        | 187 |
| 44. 术后产生并发症导致患者死亡的,医院应否承担责任?      | 192 |
| <b>五、医疗责任鉴定</b>                   | 197 |
| 45. 如何启动医疗损害责任鉴定程序?               | 197 |
| 46. 医疗侵权医疗事故技术鉴定与司法鉴定哪个更权威?       | 201 |
| 47. 出现特殊情况,医疗事故技术鉴定专家组成员能否回避?     | 205 |
| 48. 当事人不服首次医疗事故技术鉴定,怎么办?          | 209 |
| 49. 当事人向人民法院起诉前,是否先要进行医疗事故技术鉴定?   | 213 |
| 50. 卫生行政部门是否有权对鉴定结论进行审核?          | 217 |
| <b>六、医疗侵权索赔</b>                   | 223 |
| 51. 法院判决医疗侵权索赔案件应考虑何种因素?          | 223 |
| 52. 医疗纠纷涉及人身损害赔偿的项目有哪些?           | 227 |
| 53. 医院擅自处理尸体,家属能否要求精神损害赔偿?        | 232 |
| 54. 患者申请死亡赔偿金应注意什么?               | 237 |
| 55. 患者申请误工费应注意什么?                 | 243 |
| 56. 无经济来源的间接受害人能否获赔?              | 248 |
| 57. 患者获得人身保险理赔后,能否与医疗事故损害赔偿金损益相抵? | 255 |
| 58. 患者输血感染丙肝,向血液中心讨要后续治疗费能否获得支持?  | 260 |
| 59. 院方要求定期支付是否合理合法?               | 265 |
| 60. 医患双方均无责应如何赔偿?                 | 273 |
| 61. 医疗侵权能否要求惩罚性赔偿?                | 278 |
| <b>七、医疗侵权救济</b>                   | 284 |
| 62. 医疗侵权的救济途径有哪些?                 | 284 |
| 63. 当事人提出医疗事故认定申请,卫生行政部门审查哪些内容?   | 289 |
| 64. 发生医疗纠纷,行政程序处理与司法救济能否双管齐下?     | 294 |
| 65. 如何理解法院依职权调解医疗纠纷?              | 298 |
| 66. 发生医疗纠纷,患者向法院起诉要注意哪些问题?        | 304 |

67. 经卫生行政部门调解或达成和解协议后,当事人还能向人民法院  
起诉吗? 309
68. 术后体内遗留双节管三年,医患双方举证责任如何分配? 315
69. 举证责任倒置,患者就可以“高枕无忧”了吗? 319
70. 多家医疗机构的共同危险行为导致医疗事故的,应当怎样进行责  
任分配? 324
71. 医院擅自扩大环包手术实施范围,患者应主张侵权还是违约? 328

## 第二编 实用文书诉状写作指引

- 一、医疗事故技术鉴定申请书 337
- 二、医疗事故技术鉴定的书面陈述 341
- 三、医疗纠纷和解协议书 345
- 四、医疗事故赔偿调解申请书 350
- 五、医疗事故赔偿协议书 354
- 六、民事诉讼代理授权委托书 359
- 七、民事起诉状 363
- 八、管辖异议申请书 370
- 九、民事反诉状 374
- 十、民事答辩状 378
- 十一、第三人参加民事诉讼申请书 382
- 十二、诉前财产保全申请书 386
- 十三、诉讼财产保全申请书 390
- 十四、先予执行申请书 394
- 十五、证据保全申请书 398
- 十六、调取证据申请书 402
- 十七、鉴定申请书 405
- 十八、民事上诉状 408
- 十九、民事再审申请书 413

|            |     |
|------------|-----|
| 二十、强制执行申请书 | 417 |
|------------|-----|

### 第三编 实用工具(含图表)

|                |     |
|----------------|-----|
| 医疗事故索赔流程图      | 423 |
| 医学会鉴定流程图       | 424 |
| 医疗纠纷救济流程图      | 425 |
| 患者或死者家属行政救济流程图 | 426 |
| 医疗事故损害赔偿金总额速算表 | 427 |
| 民事诉讼流程图(一审)    | 429 |
| 民事诉讼流程图(二审)    | 430 |

|    |     |
|----|-----|
| 后记 | 431 |
|----|-----|