



海淀法院文丛 | 总主编：鲁为

医疗损害责任纠纷

诉讼指引与实务解答

主 编：鲁 为

副主编：张凤林 马克力 陈昶屹



法律出版社
LAW PRESS · CHINA

014016549

D925.105

93



海淀法院文丛 | 总主编：鲁为

医疗损害责任纠纷

诉讼指引与实务解答

主 编：鲁 为

副主编：张凤林 马克力 陈昶屹



北航

C1702135



法律出版社

LAW PRESS · CHINA

D925.105
93

图书在版编目(CIP)数据

医疗损害责任纠纷诉讼指引与实务解答 / 鲁为主编
—北京:法律出版社,2014.1
ISBN 978-7-5118-5609-8

I. ①医… II. ①鲁… III. ①医疗事故—民事诉讼—
法律解释—中国 IV. ①D925.105

中国版本图书馆 CIP 数据核字(2013)第 262511 号

医疗损害责任纠纷诉讼指引与实务解答
鲁 为 主 编

编辑统筹 大众出版分社
策划编辑 韦钦平 万 颖
责任编辑 万 颖
装帧设计 郝 刚 贾丹丹

© 法律出版社·中国

出版 法律出版社
总发行 中国法律图书有限公司
经销 新华书店
印刷 固安华明印刷厂
责任印制 沙 磊

开本 720 毫米×960 毫米 1/16
印张 24
字数 407 千
版本 2014 年 1 月第 1 版
印次 2014 年 1 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

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 978-7-5118-5609-8

定价:52.00 元

(如有缺页或倒装,中国法律图书有限公司负责退换)

编辑委员会

总主编：鲁 为

主 编：鲁 为

副主编：张凤林 马克力 陈昶屹

成 员：佟 冰 王继延 庞 松 苏 航 汤民华

夏文慧 温 勇 宋纯峰 吴晶晶 刘冬辉

唐 铸

序

当前,加快推进法治国家建设成为全社会的共识。然而,法治建设是一项系统工程,其基本内涵包括科学立法、严格执法、公正司法和全民守法,只有把这些方面都做好了,才能保障公民的权利和自由,实现社会的和谐与进步。

立法方面,总的来说,改革开放以来取得了长足进步。我国法律体系的基本框架已经形成,特别是私权保护方面的法律法规越来越完善,比如《物权法》、《侵权责任法》等法律的制定和实施,为公民的财产权、人身权等私权提供了制度保障。

执法和司法方面,法律制定完善后必须付诸实施。再好的法律如果没有得到贯彻实施,也是纸面上的法律,不是现实的法律。更重要的是,执法和司法活动是社会公众直接与法律近距离的“遭遇”,与其日常生活息息相关,如实践中出现的民间借贷、医疗事故等民事纠纷,因而也更能引起社会公众的关注。所以从某种程度上说,执法和司法的任务要远远大于立法的任务,法律权威的树立往往更有赖于执法机关和司法机关的执法办案活动。

守法方面,全民守法是法治的基本要求,也是检验法治社会的标准之一。我们每一个普通公众都是法律共同体的成员,我们在监督国家机关依法执法、司法的同时,也要共同遵守法律。当前,我们的权利意识越来越强,大多数人都懂得拿起法律武器维护自身的合法权益,但由于地域差异、认识水平等原因,大家的法律意识和诉讼能力参差不齐;加上法律固有的专业化、抽象化的特点,不同的人对法律条文的理解可能会出现偏差,这就需要司法机关在一个个具体的案件中通过法律适用引导公众认识法律,建立起连接立法和守法的桥梁,间接地承担起一个普法者的角色。

海淀法院是全国司法能力和水平最好的基层法院之一,在特殊的区位优势下,各类疑难、复杂、新类型案件层出不穷,每年审理数以万计的诉讼案件,作出了一批又一批经典性、开创性和有影响力的裁判,积累了丰富的审判经验,在全国树立了公平正义的司法形象。同时,海淀法院有着浓厚的法律文化氛围,注重对审判业务、司法理论的钻研,锤炼了较高的应用法学研究水平,在审判管理、专业化审判等领域的司法改革走在全国前列。这套《诉讼指引与实务解答》系列丛书,凝聚着海淀法院法官的集体智慧,是海淀法院多年来审判实践和裁判经验的总结,我认为这



十本书的出版将产生两方面的重要价值和积极意义:

一是将对法官办案产生示范和引领作用。目前各地法院裁判尺度不统一的现象还比较突出,主要问题在于对法律适用的标准和自由裁量的幅度把握不一致,特别是在法律规定不完善的情况下,如何运用法律精神、原则作出公平公正的裁判,实践中存在的问题还很多。此外,不同地区、不同法官之间的司法水平差别还不小,全面提升司法能力和水平将是树立司法公信力的必经之路。该套系列丛书,通过对真实案例的阐述和解析,展现了海淀法院法官裁判案件的思路、方法和技巧,将为全国法院办理同类案件提供参考借鉴,促进审判质量和水平的不断提升。

二是将对社会公众起到诉讼指引和普法教育作用。我认为,普法教育可以分为以下三个层次:初级层次的“知法”,也就是通过日常的电视、报刊、网络等媒体报道,普通公众大体上知道法律是什么,权利义务是什么,哪些可以做,哪些不能做,做了会有什么样的后果;中级层次的“学法”,是当遇到法律纠纷时,通过学习法律文本、典型案例,逐渐形成一定的规则意识、证据意识;高级层次的“用法”,是能主动、自觉地运用法治思维和法治方法规范自身的行为、进行社会交往,从而在经济条件下获得最大的合法效益,同时也有利于促进全社会法治氛围的形成。这套既有诉讼程序指引,又有具体案件法律适用解读的丛书,对劳动争议、物业管理、民间借贷、交通事故等不同的诉讼纠纷进行了分门别类的系统解读,深入浅出、通俗易懂,不仅对具体案件具有诉讼指引的作用,而且也完全具有上述不同层面的普法价值,是普法教育不可多得的新颖形式和生动教材。

可以想见,等到全国法院司法水平全面提升,普通公众真正掌握了法治的制度、方法和理念,中国离法治社会的建成也就不远了。

是为序。

2012年10月

前言

近年来,随着我国医疗卫生事业的不断发展,患者对医疗服务水平的要求及自身维权意识不断提高,医患纠纷不断增多,备受社会关注的“医闹”现象时常见诸报端,医疗审判案件数量也呈现不断上升的趋势。这给医疗秩序、医疗审判甚至社会和谐都带来了不小的压力,当然,也使如何构建和谐医患关系的课题成为了当下理论与实务研究的一门显学。

北京是我国医疗资源最为聚集的地区,尤其是海淀区辖区内的医疗机构众多,且三甲医院集中,占到了北京地区医院总数的三分之一。医疗服务的对象不仅包括辖区内的患者,还包括全国各地慕名而来的广大患者,因此,海淀法院近年来受理的医疗案件数量一直居高不下。由于医疗审判具有诉讼周期长、鉴定量大、调解率低、患方情绪对立等特点及难点,加之疑难复杂、新类型及医患矛盾激化的医疗案件也时有发生,医事审判工作长期面临着数量大、强度高的审判压力。

正是在这样的审判压力之下,海淀法院锻炼出一支理论功底扎实、司法经验丰富的医事审判专业化队伍。他们审理了大量疑难复杂的医事案件,开创了不少前沿领域的知名判例,积累了丰富的案例素材,也总结并整理了一整套医事审判的流程规范及审理要点,作好了提升医事审判服务与普法宣传水平的理论储备。

值得欣喜的是,2010年7月1日,我国《侵权责任法》开始实施,“医疗损害责任”作为专门一章正式入法,为医事法从部门规章及行政法规升格至法律位阶开创了良好局面,同时也为医疗损害责任的举证责任分配及责任类型细分奠定了良性运作的法律基础。

面对医疗审判格局与医事法律规则的发展与转变,院党组审时度势、高度重视医疗审判工作,为了适应医疗审判格局的大变革和构建医患和谐关系的需要,与法律出版社强强联合,由院党组书记、院长鲁为担任主编,会同专门负责医疗审判的优秀法官,编写出版了这本《医疗损害责任纠纷诉讼指引与实务解答》,以期实现医疗纠纷普法宣传和培养医事法律实务人才的目的。

由于当前医疗纠纷案件频发,而医疗诉讼所涉及的专业性很强,很多患者及其家属甚至医务工作者对医疗诉讼的操作流程、实务要点及医事法规缺乏了解,甚至医患双方对应当如何举证、如何承担举证责任及如何承担侵权责任等医疗诉讼的

基本问题都十分陌生,这非常不利于保护医患双方的合法权益,更不利于规范医疗服务及医疗诉讼秩序,因此,完全有必要全面梳理医疗诉讼的规范流程、实务要点及常用医事法规,为读者提供医疗诉讼程序与实务的完备手册。

有鉴于此,本书以“全流程指引,全方位解答”作为指导思想,依照我国现行医事法律、法规、规章及常规,突出了医疗诉讼及医事审判的实务特点,本书分为“上篇:诉讼指引”、“下篇:实务解答”和“附录”三个部分。上篇“诉讼指引”部分根据新修订的《民事诉讼法》全面梳理了医疗纠纷的解决途径、诉讼及执行程序、费用承担及时效等程序问题和相关格式范例,并详细介绍了海淀法院在医事诉调对接方面的先进经验,便于读者了解和开展医疗诉讼;下篇“实务解答”部分从医疗损害责任可细分为医疗技术损害责任、医疗伦理损害责任、医疗产品损害责任、医疗损害责任方式、医事保险责任等部分的逻辑体系出发,全面整理了我国医疗审判实践中的常见问题,结合法院已经审结、执结的真实案例,在隐去案号、当事人真实姓名等信息以保护隐私的必要处理下进行了详细地分析和解答,力争做到常见问题全覆盖、无死角,前沿问题广涉猎、深探讨;“附录”部分收集、整理了与医疗损害责任纠纷相关的常用法律法规、司法解释,作为对读者提供的法律资料参考。本书兼具诉讼实务的便利性与诉讼理论的前瞻性,对准备参加医事诉讼的非专业读者和初步涉猎医事审判的初任法官、实习律师将会有所裨益。

本书上篇为六章、下篇为十一章,各章、节撰稿人分工如下(按撰写章节顺序排列):

上篇诉讼指引流程图、第一章由佟冰撰写;上篇第二章由王继延撰写;上篇第三章由庞松撰写;上篇第四章由苏航撰写;上篇第五章由汤民华撰写;上篇第六章由夏文慧撰写;下篇第一章、第二章第一节、第八章第一节由温勇撰写;下篇第二章第二、三节,第五章,第六章,第七章,第八章第二节由陈昶屹撰写;下篇第三章由宋纯峰撰写;下篇第四章、第九章由吴晶晶撰写;下篇第十章第一节、第十一章由刘冬辉撰写;下篇第十章第二、三节由唐铸撰写。

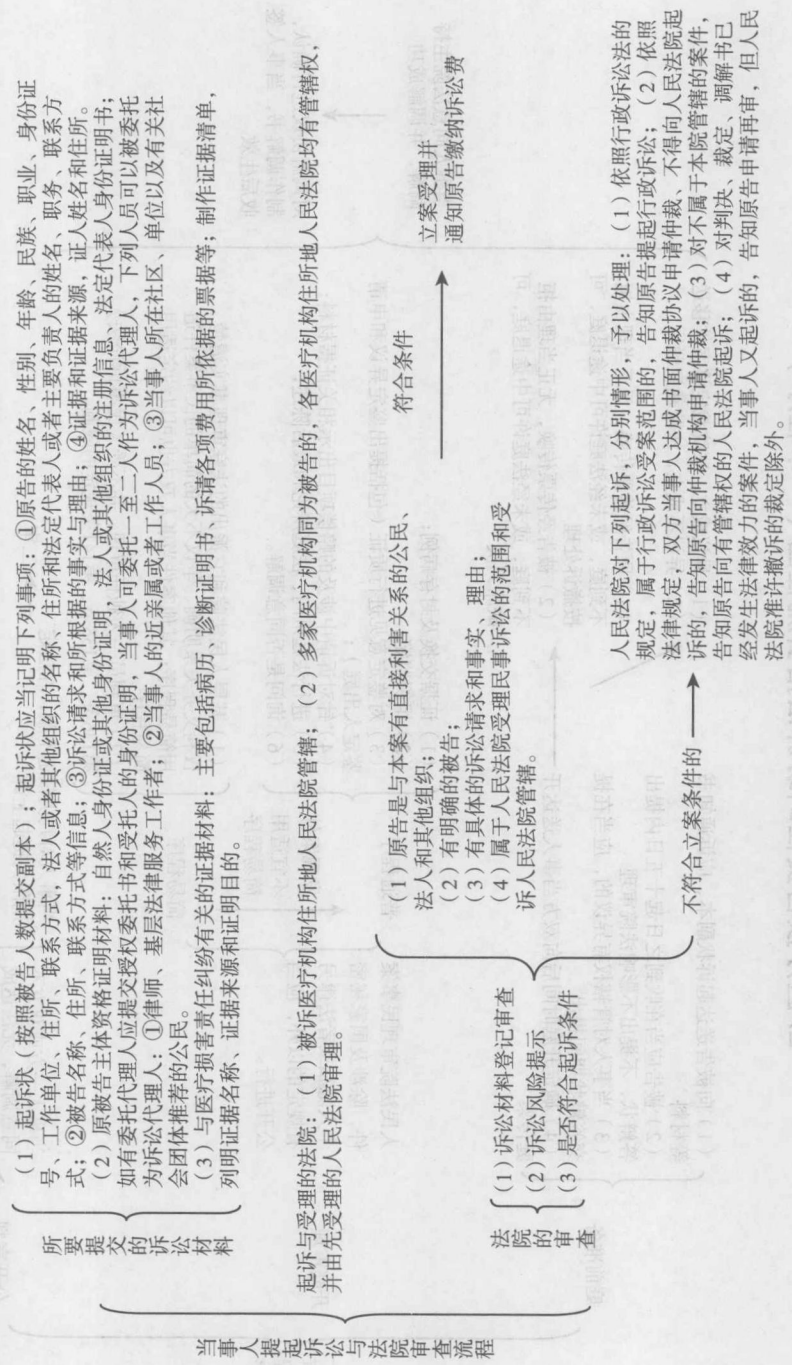
本书由陈昶屹、吴晶晶、唐铸、佟冰分别修改审稿,由张凤林、马克力、陈昶屹全书统稿。鲁为院长对本书撰写给予了大力支持和指导,并对全书审核定稿。在统稿过程中,为照顾全书体系,删减了不同撰稿人在不同章节中的重复之处,融合了不同章节中的相近内容;除必要的修正外,充分尊重撰稿人的观点与行文不作变动。

由于医疗侵权责任理论与实务专业性很强,我们水平及经验有限,加之编写时间紧迫,书中难免有考虑欠周及错误疏漏之处,在此恳请各位专家、读者批评指正。

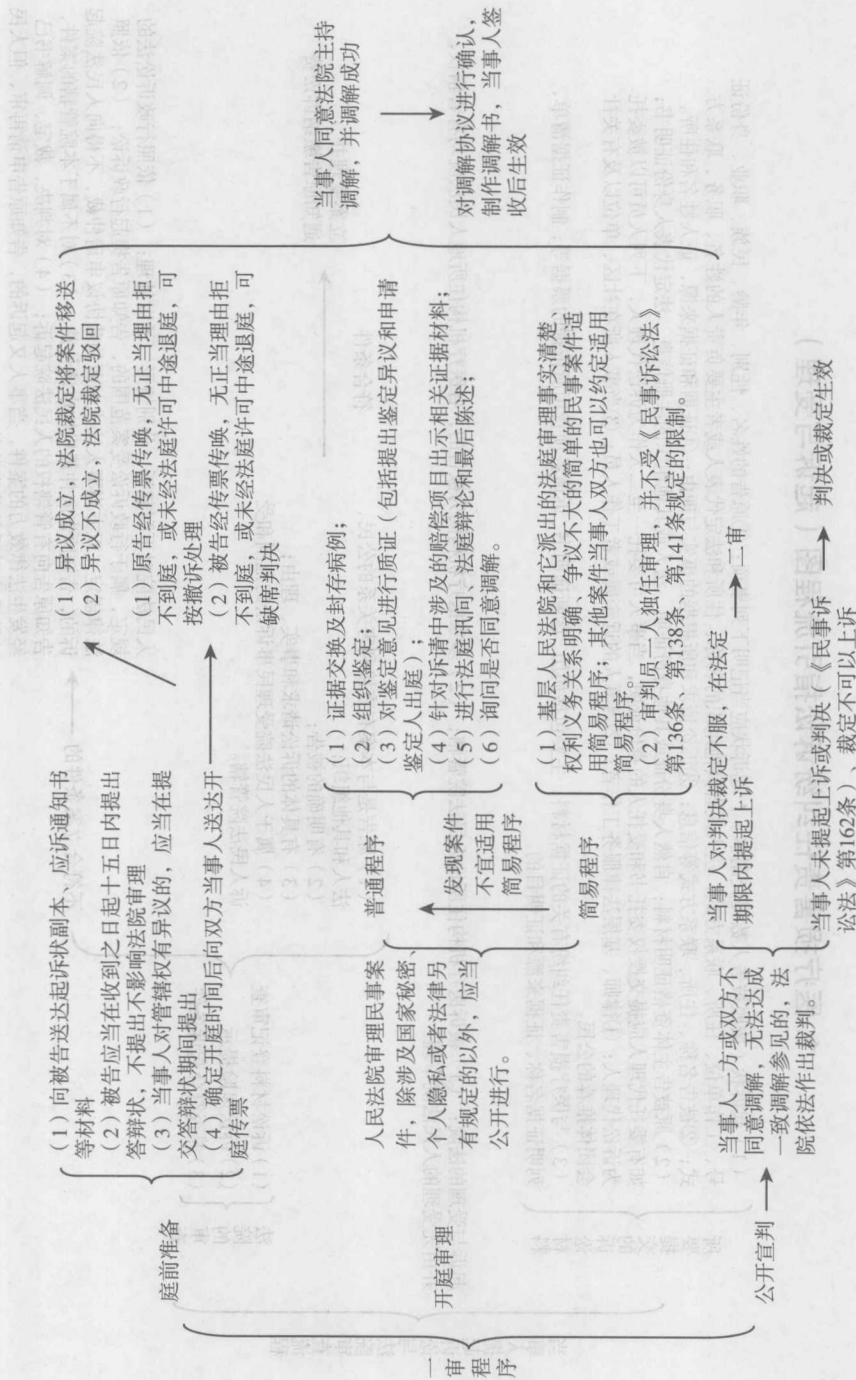
编者

2013年12月

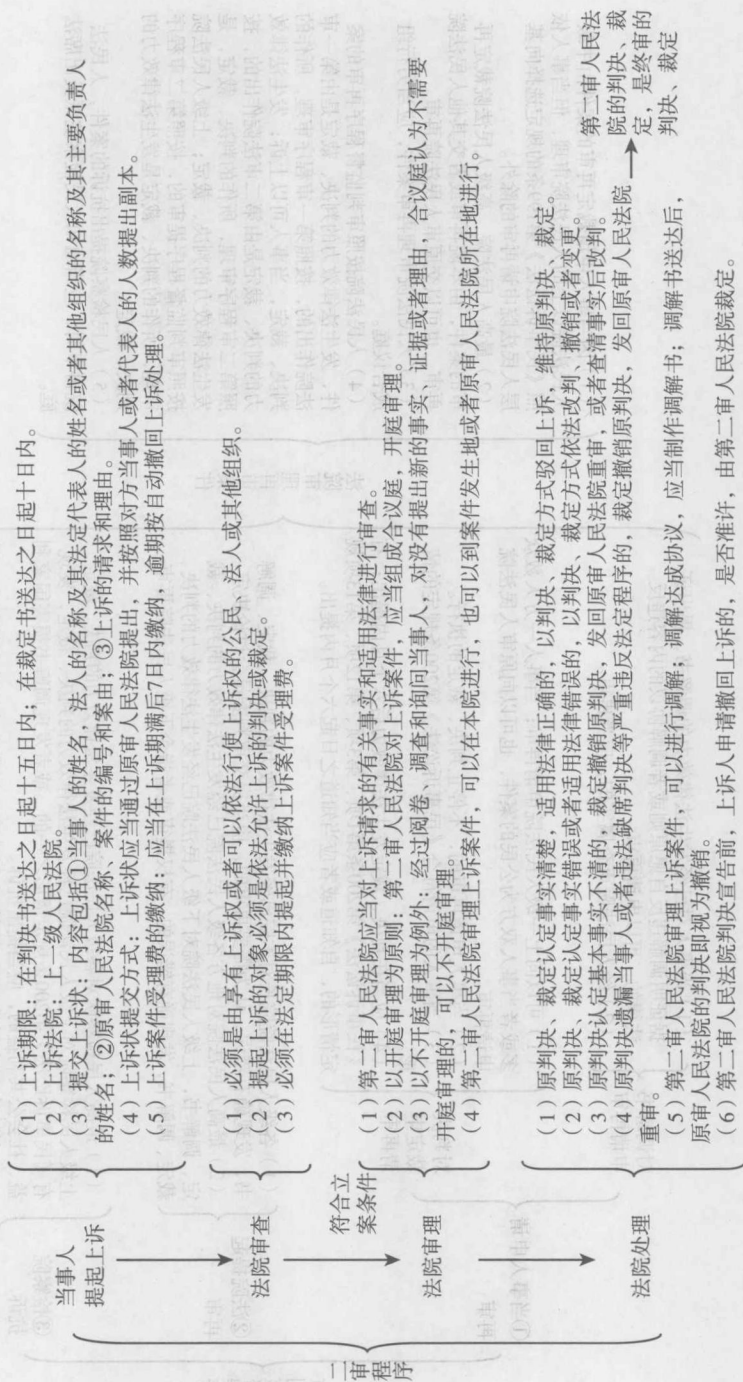
1. 医疗损害责任纠纷诉讼指引流程图（起诉与受理）



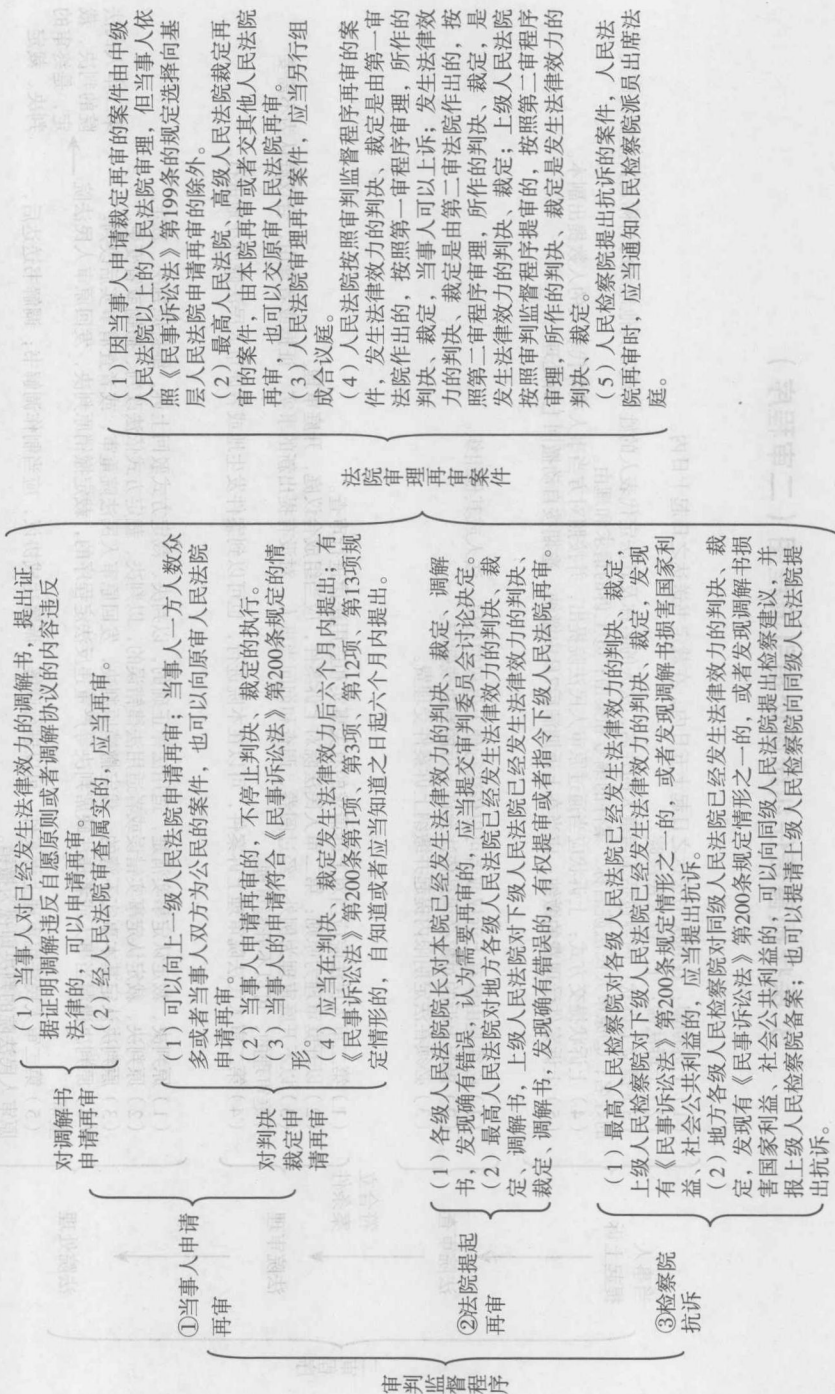
2. 医疗损害责任纠纷诉讼指引流程图（一审程序）



3. 医疗损害责任纠纷诉讼指引流程图（二审程序）



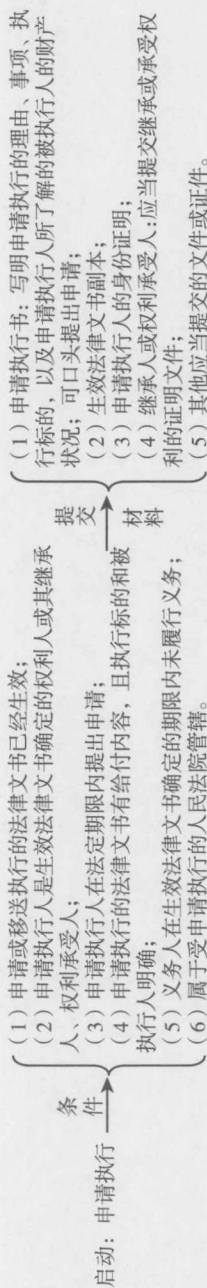
4. 医疗损害责任纠纷诉讼指引流程图（审判监督程序）



5. 医疗损害责任纠纷诉讼指引流程图（执行程序）

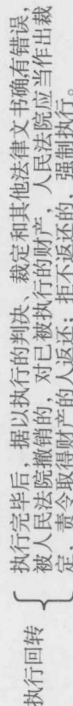
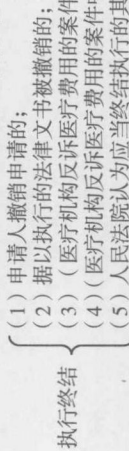
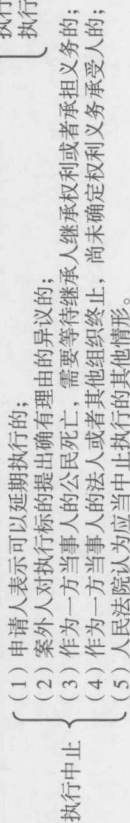
执行根据：发生法律效力民事判决、裁定。

执行法院：由第一审人民法院或者与第一审人民法院同级的被执行的财产所在地人民法院执行。



执行程序

执行措施：（《民事诉讼法》第241~255条）



法律法规简称一览表

全称	简称
《中华人民共和国民事诉讼法》	《民事诉讼法》
《中华人民共和国民法通则》	《民法通则》
《中华人民共和国侵权责任法》	《侵权责任法》
《中华人民共和国合同法》	《合同法》
《中华人民共和国婚姻法》	《婚姻法》
《中华人民共和国产品质量法》	《产品质量法》
《中华人民共和国继承法》	《继承法》
《中华人民共和国消费者权益保护法》	《消费者权益保护法》
《中华人民共和国药品管理法》	《药品管理法》
《中华人民共和国执业医师法》	《执业医师法》
《中华人民共和国母婴保健法》	《母婴保健法》
《电子病历基本规范(试行)》	《电子病历规范》
《医疗机构管理条例实施细则》	《医疗机构管理细则》
《计划生育技术服务管理条例》	《计划生育技术服务条例》
《计划生育技术服务管理条例实施细则》	《计划生育技术服务细则》
《中华人民共和国传染病防治法》	《传染病防治法》
《全国人民代表大会常务委员会关于司法鉴定管理问题的决定》	《司法鉴定管理问题决定》
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》	《人身损害赔偿解释》

续表

[illegible]

目 录

上篇 诉讼指引

第一章 医疗损害责任纠纷基本概述	003
第一节 医疗损害责任的概念	003
1. 医疗损害责任的含义	003
2. 医疗损害责任的分类	003
3. 医疗损害责任的主要特点	004
第二节 医疗损害责任纠纷与近似概念的关系	005
1. 医疗损害责任纠纷与医疗纠纷的关系	005
2. 医疗损害责任与医疗事故责任、一般医疗损害赔偿关系的关系	006
3. 医疗损害责任与侵犯生命权、身体权、健康权责任的关系	007
4. 医疗损害责任与医疗服务合同责任的关系	007
5. 医疗损害责任与医疗美容、生活美容的关系	008
第二章 医疗纠纷的多元化解决途径	009
第一节 非诉途径	009
1. 医疗纠纷当事人自行协商	009
2. 人民调解委员会组织调解	010
3. 医疗纠纷的专门性人民调解委员会: 医疗纠纷人民调解委员会	011
附: 人民调解委员会调解申请书	013
司法确认申请书	015
4. 其他非诉途径	016
第二节 诉调对接机制	016
1. 非诉对接诉讼: 调解协议的司法确认	016
附: 确认人民调解协议申请书	017
2. 诉讼对接非诉: 医调委先行调解	017

第三章 医疗损害责任纠纷的起诉准备	019
第一节 医疗损害责任纠纷的基本案由	019
1.《侵权责任法》实施前,案由存在二元化结构	019
2.《侵权责任法》实施后,案由渐趋统一	020
第二节 医疗损害责任纠纷的原告	020
1.原告一般为患者、死亡患者的近亲属及被扶养人	020
2.未登记结婚而以夫妻名义共同生活的人,特殊情形下可为原告	021
3.非婚生子女可以成为原告	021
4.“分娩损害”、“错误出生”的原告是存活患儿或死亡患儿的父母	021
5.应当作为原告的人明确表示放弃实体权利的,可不列为原告	021
附:权利放弃声明	022
6.未成年人或精神病患者作为原告必须有法定代理人参加诉讼	022
第三节 医疗损害责任纠纷的被告	023
1.医疗机构的分支机构或其上级机构为被告	023
2.参与会诊的医疗机构可以作为共同被告	023
3.进行远程医疗的医疗机构可以作为共同被告	023
4.转诊方与接诊方可以作为共同被告	023
5.医疗机构与医疗产品销售商、生产商及血液提供者可作共同被告	024
6.医生、护士不是共同被告	024
第四节 起诉条件与受理	024
1.已经调处完毕的争议,原则上不得再行起诉	024
2.诉讼时效	024
3.诉前封存病历,为诉讼中司法鉴定做准备	025
4.受诉法院:医疗机构所在地或过错医疗行为发生地基层法院	025
5.起诉时应提交的材料:起诉状	026
附:民事起诉状	026
6.起诉时应提交的材料:身份证明和委托手续	027
7.起诉时应提交的材料:证据材料	027
8.起诉时应提交的材料:证据目录	027
9.起诉阶段的其他准备:填写地址确认书,并预交案件受理费	028
10.起诉阶段当事人的主要权利:委托代理人	028
11.委托代理人的注意事项:代理权限明确	029
附:授权委托书	029