

试论医方的告知说明义务

Talk about the Obligations to Inform the Patients

专业领域：法学

研究方向：民法

攻读学位：硕士

姓名：温静

指导教师：唐晓晴教授

学院：澳门大学法学院

完成日期：2009年6月15日

目录

内容提要	5
ABSTRACT	6
文章导论	7
1、选题原因	7
2、研究方法	8
3、逻辑架构	9
第一章 医方的告知说明义务理论概述	11
第一节 医方的告知说明义务基本问题探讨	11
一、医生的告知说明义务产生和发展	11
二、医生的告知说明义务的含义和各国的探索	13
第二节 将告知义务理论引入医疗纠纷的必要性	17
一、医疗行为具有一定的侵害性	17
二、医患关系具有不对等性	18
三、医方的告知说明义务是加强风险管理的需要	19
第三节 将告知义务理论引入医疗纠纷的可能性	20
一、民法领域中，诚实信用的原则是告知说明义务的传统理论基础	20
二、医学道德新伦理的建立，提供了告知说明理论的现代专业基础	21
第四节 小结：告知说明义务被引入医事法律领域的价值	22
第二章 医方的告知义务理论的民法渊源	24
第一节 对知情同意权和告知说明义务的关系的探讨	24
一、权利和义务的关系	24
二、患方的知情同意权要靠医方对告知说明义务的履行来获得	25
第二节 对告知同意理论的讨论	25
一、告知同意理论的内涵	26
二、告知同意理论的历史发展脉络	26
三、各国的立法实践	27
第三节 患者的自主决定权赋予了知情同意理论存在的正当性	28
一、自主决定权的内涵	28
二、患者的自我决定权与告知同意理论的丝丝联系	29

三、患者的自主决定权的存在意义	30
第四节 意思自治的精神是自主决定权的基础	31
一、意思自治原则的起源和发展	31
二、有关“人”和“权利”的讨论	34
第五节 小结：告知说明义务所存在的民法理念基础	36
第三章 有关医方告知说明义务的具体内容	38
第一节 医方的告知说明义务的原则	38
一、目前学界的研究成果	38
二、医方在履行告知说明义务时所应遵循的基本法律原则	38
第二节 医方的告知说明义务的功能	40
一、告知说明义务的消极功能	40
二、告知说明义务的积极功能	40
第三节 医方的告知说明义务所存在的范围	41
一、医患合同法律关系中的告知说明义务	41
二、医患非合同法律关系中的告知说明义务	42
三、对有关告知说明义务存在范围的讨论的小结	43
第四节 告知说明义务的主体双方	44
一、告知说明义务的告知方	44
二、告知说明义务的对象	45
第五节 医方的告知说明义务的内容	48
一、为了得到患者同意（承诺）的告知说明	49
二、医方在治疗过程中的告知说明义务	51
三、医方在转诊中的告知说明义务	52
第六节 告知说明义务的履行方式	54
第七节 小结：告知说明义务的制度架构	55
第四章 违反医方告知说明义务的行为和责任	57
第一节 医方告知说明义务的性质	57
一、有关告知说明义务是一种先合同义务的观点	57
二、有关告知说明义务属于合同从义务的观点	58
三、有关告知说明义务属于附随义务的观点	59
四、笔者关于告知说明义务性质的观点	60
第二节 给予受害人民事救济的原因	61
一、同意无效说	61

二、义务违反说	63
第三节 违反医方告知说明义务的民事责任	65
一、主张成立违约责任予以救济的观点	65
二、主张成立侵权责任予以救济的观点	66
三、对于采用违约责任和侵权责任竞合的方式来予以救济的观点	68
第四节 违反医方的告知说明义务的行为责任的构成要件	69
一、有关“违法性”与“过错”的讨论	70
二、医疗过失	72
三、医方有过错的行为与患者的不知情之间具有因果关系	74
四、与责任有关的损害事实	75
第五节 违反医方的告知说明义务的民事责任的免除	77
一、紧急医疗状况	78
二、患者放弃权利	78
三、发生医疗意外的情形	79
第六节 小结：笔者眼中的民事救济	80
第五章 医方告知说明义务的判断标准	82
第一节 医生的医疗特权与患者的自主决定权之间的冲突与平衡	82
一、医生的医疗特权存在的必要性	82
二、医疗特权和自主决定权间的平衡	83
第二节 有关医方的告知说明义务的判断标准的讨论	84
一、理性医师的标准	84
二、病人标准	86
三、折中说	91
四、其它需要注意的判断标准	92
第三节 小结：理性患者与合理医生标准的结合	93
结论	95
参考文献	99
中文类文献	99
著作类	99
译著类	100
文章类	101
论文类	104
法典类	104

其它资料	104
外文类文献	105
著作类	105
文章类	106
案例	106
附录	108
索引案例之具体案情	108
1. Schloendorff v. The Society of New York Hospital. 105 N.E. 92 (1914).....	108
2. Salgo v. Leland Stanford Jr university board of trustee. 154 Cal. App. 2d 560, 317 P.2d 170 (1957).....	108
3. Natanson v. Kline. 187 Kan. 186; 354 P.2d 670; 1960 Kan. No. 41,476.	108
4. Slater v. Baker & Stapleton. 95 Eng. 860, 2 Wils. KB 359 (1767).....	109
5. Mohr v. Williams. 104 N.W. 12 (Minn. 1905).	109
6. Johnson v. Kokemoor. 545 N. W2d 495 (Wis. 1996)	109
7. Canterbury v. Spence. 464 F.2d 772 (1972).....	109
8. Korman v. Mallin. (9/3/93), 858 P 2d 1145	110
9. Sidaway v. Board of Governors of the Bethlem Royal Hospital and the Maudsley Hospital (1985)HL. [1985] AC 871.....	110
10. Scott v. Bradford. Supreme Court of Oklahoma 606 P.2d 554 (1979).....	110
相关立法	111
《荷兰民法典》	111
《法国民法典》	115
《德国民法典》	116
台湾医疗法规	116
感想和鸣谢	117