

学校编码: 10384

分类号 _____ 密级 _____

学 号: X2009120128

UDC _____

厦 门 大 学

硕 士 学 位 论 文

医疗纠纷第三方调解机制的完善

The Perfect of the Third-party Mediation

Mechanism for Medical Dispute

吴旭红

指导教师姓名: 张 榕 教 授

专业名称: 法 律 硕 士

论文提交日期: 2013 年 4 月

论文答辩时间: 2013 年 5 月

学位授予日期: 2013 年 月

答辩委员会主席: _____

评 阅 人: _____

2013 年 4 月

医疗纠纷第三方调解机制的完善

吴旭红

指导教师
张榕
教授

厦门大学

厦门大学博硕士学位论文摘要库

厦门大学学位论文原创性声明

本人呈交的学位论文是本人在导师指导下，独立完成的研究成果。本人在论文写作中参考其他个人或集体已经发表的研究成果，均在文中以适当方式明确标明，并符合法律规范和《厦门大学研究生学术活动规范（试行）》。

另外，该学位论文为（）课题（组）的研究成果，获得（）课题（组）经费或实验室的资助，在（）实验室完成。（请在以上括号内填写课题或课题组负责人或实验室名称，未有此项声明内容的，可以不作特别声明。）

声明人（签名）：
年 月 日

厦门大学学位论文著作权使用声明

本人同意厦门大学根据《中华人民共和国学位条例暂行实施办法》等规定保留和使用此学位论文，并向主管部门或其指定机构送交学位论文（包括纸质版和电子版），允许学位论文进入厦门大学图书馆及其数据库被查阅、借阅。本人同意厦门大学将学位论文加入全国博士、硕士学位论文共建单位数据库进行检索，将学位论文的标题和摘要汇编出版，采用影印、缩印或者其它方式合理复制学位论文。

本学位论文属于：

（ ） 1. 经厦门大学保密委员会审查核定的保密学位论文，
于 年 月 日解密，解密后适用上述授权。

（ ） 2. 不保密，适用上述授权。

（请在以上相应括号内打“√”或填上相应内容。保密学位论文应是已经厦门大学保密委员会审定过的学位论文，未经厦门大学保密委员会审定的学位论文均为公开学位论文。此声明栏不填写的，默认为公开学位论文，均适用上述授权。）

声明人：

年 月 日

内容摘要

近年来，医患纠纷已成为我国社会关注的热点，医患之间的矛盾不断增加，患方维权手段有限，医务人员受到伤害的事件时有发生。目前我国解决医疗纠纷有自行协商、卫生行政部门调解、民事诉讼、第三方调解等，尤其是第三方调解具有灵活性、中立性、专业性、非对抗性等明显优势，在快速便捷解决医疗纠纷方面发挥了重要作用。但是由于法律不完善、程序不规范、机制不健全等原因，现有的第三方调解机制仍然存在许多问题，寻找更加规范解决医疗纠纷的途径尤为重要。本文旨在从上述角度，探讨完善医疗纠纷第三方调解机制。

全文除引言和结语外，共分为四章。

第一章医疗纠纷第三方调解概述。本章首先从国内、国外两个角度对医疗纠纷概念进行了阐述，然后介绍了医疗纠纷和第三方调解的特征，之后对比行政调解、仲裁调解、法院调解指出了医疗纠纷第三方调解的概念，为后来章节的论述进行了理论铺垫。

第二章医疗纠纷第三方调解的正当性。本章首先分析了自行协商解决、卫生行政部门调解、民事诉讼解决这三种医疗纠纷传统解决方式的利弊，然后分析了医疗纠纷第三方调解的法律价值，提出了“有利实现公平正义、维护社会秩序稳定、符合节约型社会追求、符合我国传统文化价值观念、形成依法解决医疗纠纷观念”等法律价值，说明进一步完善医疗纠纷第三方调解机制的必要性。

第三章医疗纠纷第三方调解的运行现状及存在的问题。本章首先介绍了三种医疗纠纷第三方调解模式，说明各地开展第三方调解的运行方式。进而揭示医疗纠纷第三方调解存在的主要问题，包括组织机构不健全、第三方调解人员问题、缺乏配套衔接机制等。

第四章完善医疗纠纷第三方调解机制的建议。本章首先借鉴了美国采取的审查委员会筛查制度和我国台湾地区的医疗纠纷调解主义理念，进而从推动医疗纠纷第三方调解法制化发展、完善配套衔接机制、积极发挥政府的管理职能、加强第三方调解人员队伍建设、推进强制医疗责任保险制度、建立医疗纠纷理赔预缴基金和医疗救助基金、加强医疗纠纷第三方调解法制宣传等方面进行了制度构

建。

关键词：医疗纠纷；第三方调解；立法完善

厦门大学博硕士论文摘要库

ABSTRACT

In recent years, medical disputes has become a hot social concern in our country, that is increasing contradiction between doctors and patients, the measures of safeguard legal rights is limited, occurs hurt of medical staff frequently. At present, there are some ways in resolving medical disputes that consultations among themselves, health administrative departments mediation, civil litigation, and the third-party mediation in China. Especially the third-party mediation mechanism has the obvious advantages of flexibility, neutrality, professional, non-confrontational, and it plays an important role in quick and easy resolving medical disputes. However, due to the imperfect laws, procedures are not standardized, and the mechanism malfunctions, etc. Currently, there are many problems exist in third-party mediation mechanism, looking for a more standardized way to resolve medical disputes is extremely important. The research will explore ways to perfect third-party medical dispute mediation mechanism from the above perspective. This thesis includes four parts:

The first part is overview of medical disputes in third-party mediation. First, it described the concept of medical disputes and third-party mediation from domestic and foreign perspectives, and then introduced the characteristics of medical disputes and third-party mediation, further more, pointed out the advantages of third-party mediation by comparing administrative mediation and legal mediation, and make the theoretic foundation for the further discussion.

The second part is legitimacy of third-party mediation for medical disputes. Firstly, the paper analyzes the advantages and disadvantages of consultations, the mediation of health administrative departments and the traditional solution of three medical disputes in civil action. Then we analyze the legal value of the third-party mediation in medical disputes, and also put forward to achieve fairness and justice, maintain social stability, consistent with a conservation-oriented society, in accordance with the pursuit of traditional cultural values, The formation of value concept to resolve medical disputes in accordance with the law. Finally, explain the necessity for further improve the third-party mediation mechanism in medical

disputes.

The third part focus on the running status and problems of the third party mediation for medical disputes. Firstly the article introduces three kind of third party mediation models for medical dispute and the different operation mode. And then reveals the main problems of third-party mediation for medical disputes, including the imperfect organization, the personnel issues of third party mediation, the lackness of connection mechanism etc.

The fourth part are suggestions that perfect third party mediation mechanism for medical disputes. Firstly, it introduces the screening system of US review committee and the medical dispute mediation principle, and illustrate the construction of system from the following aspects: drives the legalization of third party mediation, improves the supporting connecting mechanism, plays the full management function of government, strengthens the third party mediation team building, carry out compulsory medical liability insurance system, establish medical malpractice claims down-payment funds and medical rescue funds, advocate legal publicity of third party system for medical disputes.

Keywords: Medical Dispute; the Third-party Mediation; Legislative Improvement.

目 录	
前 言	1
第一章 医疗纠纷第三方调解概述	2
第一节 医疗纠纷的概述	2
一、医疗纠纷的概念.....	2
二、医疗纠纷的特征.....	3
第二节 医疗纠纷第三方调解的概述	4
一、医疗纠纷第三方调解的概念.....	4
二、医疗纠纷第三方调解的特征.....	6
第二章 医疗纠纷第三方调解的正当性	7
第一节 传统医疗纠纷解决方式及其分析	7
一、自行协商解决.....	8
二、卫生行政部门调解.....	9
三、民事诉讼解决.....	10
第二节 医疗纠纷第三方调解的法律价值	11
一、有利于实现公平正义.....	12
二、维护社会秩序稳定.....	12
三、符合节约型社会的追求.....	13
四、符合我国传统文化价值观念.....	13
五、形成依法解决医疗纠纷的观念.....	14
第三章 医疗纠纷第三方调解的运行现状及存在的问题	15
第一节 医疗纠纷第三方调解的运行现状	15
一、北京模式.....	15
二、南平模式.....	18
三、莆田模式.....	23
第二节 存在的问题	26
一、组织机构不健全.....	26

二、第三方调解人员问题.....	27
三、缺乏衔接机制.....	27
第四章 完善医疗纠纷第三方调解机制的建议.....	29
第一节 域外经验的借鉴.....	29
一、美国.....	29
二、台湾地区.....	31
第二节 医疗纠纷第三方调解机制的完善.....	32
一、推动医疗纠纷第三方调解法制化发展.....	33
二、完善衔接机制.....	33
三、积极发挥政府的管理职能.....	34
四、加强第三方调解人员队伍建设.....	35
五、推进强制医疗责任保险制度.....	36
六、建立医疗纠纷理赔预缴基金和医疗救助基金.....	37
七、加强医疗纠纷第三方调解法制宣传.....	37
结 语.....	38
参考文献.....	39
致 谢.....	42

CONTENTS

Introduction	1
Chapter 1 Theoretical Overview of the Third Party Mediation for Medical Disputes	2
Subchapter 1 An Overview of the Medical Disputes	2
Section 1 The Concept of Medical Disputes	2
Section 2 The Characteristics of the Medical Disputes	3
Subchapter 2 An Overview of the Third Party Mediation for Medical Disputes	4
Section 1 The Concept of the Third Party Mediation for Medical Disputes	4
Section 2 The Characteristics of the Third Party Mediation for Medical Disputes	6
Chapter 2 The Legitimacy of the Third Party Mediation for Medical Disputes	7
Subchapter 1 The Traditional Medical Dispute Resolution and Analysis	7
Section 1 Solving by Consultation	8
Section 2 Mediation by the Health Administrative Department	9
Section 3 Solving by Civil Litigation	10
Subchapter 2 The Legal Value of the Third Party Mediation for Medical Disputes	11
Section 1 Conducive to Realize Impartial Justice	12
Section 2 Maintaining the Social Order Stability	12
Section 3 Consistent With the Pursuit of Economical Society	13
Section 4 Consistent With the Traditional Cultural Values in Our Country	13
Section 5 The Formation of Value Concept to Resolve Medical Disputes in Accordance With the Law	14
Chapter 3 The Running Status and Problems of the Third Party Mediation for Medical Disputes	15
Subchapter 1 The Running Status of the Third Party Mediation for Medical Disputes	15
Section 1 Beijing Model	15

Section 2 Nanping Model	18
Section 3 Putian Model	23
Subchapter 2 The Problems of the Third Party Mediation for Medical Disputes	26
Section 1 The Imperfect Organization	26
Section 2 The Personnel Issues of Third Party Mediation	27
Section3 The Lackness of Connection Mechanism	27
Chapter 4 The Suggestions that Perfect Third Party Mediation Mechanism for Medical Disputes.	
Subchapter 1 Foreign Experience	29
Section 1 US	29
Section 2 Taiwan Area	31
Subchapter 2The Improvement of the Third-Party Mediation Mechanism for Medical Dispute	32
Section 1 Drives the Legalization of Third Party Mediation.....	33
Section 2 Improves the Supporting Connecting Mechanism	33
Section 3 Plays the Full Management Function of Government	34
Section 4 Strengthens the Third Party Mediation Team Building	35
Section 5 Promoting Compulsory Medical Liability Insurance System.....	36
Section 6 Establish Medical Malpractice Claims Down-payment Funds and Medical Rescue Funds	37
Section 7 Advocate Legal Publicity of Third Party System for Medical Disputes...	37
Conclusion	38
Bibliography	39
Thanks	42

前 言

随着中国从计划经济向市场经济体制的快速转变，各类社会冲突和纠纷不断涌现，如何化解冲突和纠纷不仅考验着政府的执政水平，而且在一定意义上也决定着国家的未来走向。当下，医疗纠纷已成为我国社会关注的热点，医患矛盾不断升级，患方维权手段有限，医务人员受到伤害的事件时有发生。2012年3月23日，黑龙江省哈尔滨市哈尔滨医科大学附属第一医院，发生了一起患者在医院内刀捅医生，造成一人死亡、三人受重伤的恶性伤害事件。医疗纠纷解决的难度加大，在一定程度上阻碍了民众生命健康质量的提高和医疗卫生事业的进步。如何公平合理的解决医疗纠纷已成了当务之急。目前我国医疗纠纷解决方式有自行协商、卫生行政部门调解、民事诉讼和人民调解等，由于自行协商解决不够规范性，卫生行政部门调解缺乏中立性，民事诉讼成本高耗时长等局限性，这三种传统的解决方式已经难以满足各方对其化解医疗纠纷的期望。因此，为了妥善解决医疗纠纷，化解医患矛盾，维护医患双方的权益，保障社会稳定，有必要探索一种公正、高效、便捷的医疗纠纷解决机制。

从古至今，第三方调解是化解矛盾纠纷的一个重要手段，发挥着无法替代的作用，被誉为“东方之花”，是中国传统法律文化精髓的体现，在我国有着深厚的历史渊源，在维护社会稳定方面也发挥着现实而深远的作用。第三方调解具有灵活高效便捷、中立性强等优势，能够缓和医患关系，化解医疗纠纷。笔者认为，面对日益激增的医患矛盾和有限的解决手段，考虑我国的国情，进一步完善医疗纠纷第三方调解机制，以期望其在解决医疗纠纷、化解医患矛盾、维护社会稳定方面发挥积极的作用。本文从医疗纠纷的概念和特征出发阐明医疗纠纷第三方调解的内涵和特点，揭示医疗纠纷第三方调解的优势，进而客观评价各个医疗纠纷传统解决方式的利弊，论证了医疗纠纷第三方调解的正当性，并以医疗纠纷第三方调解运行较为典型的北京市、福建省南平市、莆田市为代表介绍了现阶段各地医疗纠纷第三方调解的运行现状及存在的问题，介绍了美国、我国台湾地区在医疗纠纷第三方调解的做法以资借鉴，为完善医疗纠纷第三方调解机制提供一些粗浅的建议。

第一章 医疗纠纷第三方调解概述

第一节 医疗纠纷的概述

一、医疗纠纷的概念

纠纷的产生，意味着一定范围内平衡状态或秩序被打破，而所谓秩序，博登海默认为“是社会进程中存在的某种程度的一致性、连续性和确定性”。^①通说认为医疗纠纷的英文名为 Medical Malpractice, 直接翻译为医疗不当执业, 是指医疗过失所造成的医疗伤害等问题。

(一) 国内对医疗纠纷的定义

在我国医疗纠纷作为一个法律概念出现在法律文本中是 2003 年《最高人民法院关于参照〈医疗事故处理条例〉审理医疗纠纷民事案件的通知》中, 但该文件并未对医疗纠纷的内涵和外延作出解释。医疗纠纷一词虽在国内使用甚广, 但是其概念仍然较为模糊, 具有开放性, 学界主要采用广义和狭义两种解释。广义而言, 一种观点认为医疗纠纷是指医患之间发生的一切纠葛, 主要归纳为医源性纠纷和非医源性纠纷;^②一种观点认为医疗纠纷是指患者或者其家属与医疗机构或者其医务人员之间发生的纠纷;^③狭义的医疗纠纷是指医患双方对医疗后果及其原因认识不一致而发生的争议。^④学界比较通行的观点则认为医疗纠纷是病患及其家属与医疗单位双方在诊疗护理过程中发生的不良后果及其产生原因的认识不一致所引起的纠纷。

(二) 比较法上医疗纠纷的定义

美国因为其实用主义与控制滥讼等原因, 一般只对具有赔偿可能性的医疗事件进行讨论, 其理论对应的词语为“Medical Malpractice”, 是指“医疗不当”或者“医疗失范”。有学者认为它主要指医疗服务的提供者造成伤害的一般过失, 该定义有三个特点: 第一, 主体广泛; 第二, 其为一种过失, 不包括故意行为造

^① [美]博登海默. 法理学-法律哲学与法律方法[M]. 邓正来译, 北京: 中国政法大学出版社, 1999.219.

^② 龚赛红. 医疗损害赔偿立法研究[M]. 北京: 法律出版社, 2001. 124.

^③ 耿莉. 医疗纠纷的概念、性质和特点[J]. 中国卫生法制, 2008, (6): 33-34.

^④ 林文学. 医疗纠纷解决机制研究[M]. 北京: 法律出版社, 2008. 6-7.

成的损害后果；第三，需要有伤害后果。^①

在日本学界，医疗纠纷是指医疗事故发生以后患方和医方的纠葛。其中多数纠纷是由于医患双方对医疗事故和过失的观点不同，或对起因的看法不同引起的争执。同时，占大部分的医疗纠纷是围绕医疗行为以外的医疗态度，或者称为“医疗以前的问题”。^②

我国台湾地区定义医疗纠纷也分为广义和狭义，广义的医疗纠纷是指对与医疗有关的一切纠纷而言，包括医疗费用的争议等，与医疗伤害不一定有关系的纠纷。狭义的医疗纠纷是指医师或医院与患者及其家属之间因医疗伤害所造成的纠纷。^③

通过对医疗纠纷定义进行分析，笔者认为医疗纠纷是指患者及其代理人与医疗机构或医务人员在形成法律关系的基础上，就医疗行为，采取的手段，期望的结果及双方的权利义务的认识产生了分歧，并以损害赔偿为主要请求的民事纠纷。

二、医疗纠纷的特征

（一）复杂性

医疗领域是一个风险性较大的领域，属于经验科学。随着科学技术的发展和社会的进步，1. 群众增强了对医学知识的了解和法律意识，自我保护以及公平、公正的意识大幅提高；2. 缺乏医患双方都认可的法规，使得医疗纠纷久拖不决，加剧了医患矛盾；3. 卫生资源分布不均，导致部分人群心理上不平衡，使医疗机构成为不满者泄愤的对象；4. 个别新闻媒体为了增加收视率和媒介影响力，制造轰动效应，不能公正、及时、准确的报道医患之间的情况，妄加评论，误导公众；5. “医闹一族”逐渐扩大，各地“医闹”把医疗纠纷当作一种商业进行运作与经营。^④各种原因使医疗纠纷正逐渐成为社会关注度高，社会影响面广的复杂社会矛盾。

（二）专业性

医疗纠纷一般涉及专业性问题，纠纷的解决很大程度上依赖于医学专家的鉴

^① 蒲川.医疗侵权行为法研究[M].成都：电子科技大学出版社，2006.47.

^② [日]松仓丰治.怎样处理医疗纠纷[M].郑严译，北京：法律出版社，1982.3

^③ 龚赛红.医疗损害赔偿立法研究[M].北京：法律出版社，2001.127-128.

^④ 孙志华，余洁.浅析医疗纠纷的成因及防治[J].经营管理者，2009，(22)：282.

定。医疗领域是属于高度专业的技术领域，如果不具备专业知识，一般人很难对医疗纠纷的事实因果关系作出正确的判断。事实上，医学至今仍存在不少疑难问题，很多疾病的治疗方案还在研究阶段，而且在治疗过程中常出现患者特异体质等问题，给医疗纠纷的解决增加了难度。

（三）不对等性

医患关系之所以紧张，根本原因就在于出现了严重的信息不对称现象。在医疗纠纷中，医患双方地位不平等，患者处于明显的弱势地位，主要表现在双方在医疗领域所拥有的知识、认知能力、解决纠纷能力的差别。患者与掌握专门医学知识的医疗人员相比，缺乏对治疗相关情况的了解，一旦发生纠纷，一方面，患者易受到不公平的对待，无法保护自己的合法权益；另一方面，患者亦可能无法理性对待医疗中出现的问题，不当地将所有责任加诸于医疗机构及医务人员。

在笔者看来由于诊疗服务涉及非常复杂的专业问题，无论是卫生行政主管部门设立的医疗事故鉴定委员会，还是医疗机构内部设立的投诉机构，都无法消除患者及其家属的疑虑，有些患者及其家属因为反映问题的渠道不畅通，沟通方式不便捷，往往采取非理性的解决方式，如打砸医疗机构、威胁医务人员等方式来解决医疗纠纷。第三方调解机构让双方有平等对话的平台，缓和医患关系，有助于解决医疗纠纷。

第二节 医疗纠纷第三方调解概述

一、医疗纠纷第三方调解的概念

在中国历史上，始终存在着与正式的国家司法、诉讼程序并行不悖、相辅相成的民间调解及其他纠纷解决方式。国家审判权的高度集中与地方纠纷解决机制的高度自治同时并存、相得益彰，构成了一个多元化的纠纷解决机制。^①调解是以“调”达成“解”的目的，所谓“调”就是第三方（调解人）在双方纠纷主体之间沟通信息，摆事实明道理，促成其相互谅解相互妥协。“解”双方纠纷主体达成解决纠纷的合意。调解是指在第三方的主持下，以社会公德为基础，以国家法律、法规、规章和政策为依据，对纠纷双方进行斡旋、劝说，促使他们互相谅

^① 范愉. 非诉讼纠纷解决机制研究[M]. 北京: 中国人民大学出版社, 2000.64-65.

Degree papers are in the "[Xiamen University Electronic Theses and Dissertations Database](#)". Full texts are available in the following ways:

1. If your library is a CALIS member libraries, please log on <http://etd.calis.edu.cn/> and submit requests online, or consult the interlibrary loan department in your library.
2. For users of non-CALIS member libraries, please mail to etd@xmu.edu.cn for delivery details.

厦门大学博硕士论文摘要库