

# 내과 의사가 꼭 알아야 할 의료법

법무법인 화우 변호사

이 경 환



## 사고(思考)의 전환

- 아름답군
- 바다와 물고기
- **醫** 에서 **法** 으로



## 法

- 해태, UNICORN
- 正義, 순리, 형평
- 도구가 아님
  - 국민의식의 표현
  - 사회통념, 사회상규(社會常規)



## 법원의 의료인에 대한 인식

- 의료 이외의 사건
  - 전문직의 존중 경향
  - : 타인 간의 소송에서 전단서, 진료기록부의 신빙성
  - : 형사사건 (교통사고 등 사건에서의 양형참작)
  - : 민사사건 등; 주장의 신빙성이 높다
- 의료소송 사건
  - : 비교적 균형에 맞는 시각으로 보려고 노력함
  - : 의료행위의 전문성과 재량성에 의한 유리한 위치



## 의대생의 의료법 현장실습

- 의대 본과 4학년의 시각
  - : 판결의 적절성 인정
  - (보는 시각에 따라 1:7:2의 비율로 판단함)
  - : 의사의 실수 자체보다는,
  - (의사가 평소에 보인 태도나, 실수 이후의 무책임한 자세로 인하여 소송제기 경향)

## 의료법위반

### ■ 처방전 작성: 법제18조

#### \* 외국출장

의사가 외국출장을 가면서 간호사에게, 앞으로 오게 될 환자들의 처방전을 미리 작성하여, 환자에게 교부하도록 지시함

--> 직접 진료의 규정에 위배되어 벌금형을 받고 행정처분으로 면허정지처분을 받음

## 처방전

### ■ 외출 중의 전화상 지시

의사가 외출 중에 간호사의 전화를 받고, 환자의 진료기록부에 따라 기존의 처방전의 내용대로 작성을 지시함

--> 의료인의 대면과 함께 증상을 묻고 기존 처방을 하는 것은 위법하지 않음

### ■ 의료사고에 대한 예방 및 대응방안 강구

- 의료사고와 의료분쟁의 증가 현상
- 발생빈도는 낮으나 한번 발생하면 정신적·물질적 피해 크다
- 민사·형사상 범리를 알고 예방 및 대응방안의 모색

### ■ 바람직한 의료법과 제도의 구현

- 요양기관 강제지정제
- 의료보험수가 (적정 여부, 내과·외과 균형)

## 의료법의 범위·대상

### ■ 의료과실소송 :

민사소송(손해배상청구)

형사소송(국가형벌권의 실현)

## 의료법의 범위·대상

### ■ 윤리적 법률문제 :

안락사 및 연명치료중단  
 뇌사와 장기이식  
 배아복제와 개체복제(생명윤리, 가족법관계)  
 낙태와 원하지 않은 임신·출산·살

## 의료법의 범위·대상

- 공중보건법 : (공공의 이익 : 개인의 자유)

국가의 보건에 관한 권한과 의무  
정보와 privacy, 표현의 자유  
전염성 질환과 신체의 자유, 생체적 침해  
- SARS, 예방접종 -  
공중보건의 장애 (재생하는 질병, 생화학전과  
bioterrorism, 유전자 정보와 조작)

## SARS환자의 격리수용

- 신체의 자유
- 재산권의 보장
- 의료과실책임  
국가배상책임

## 법의 위계질서

- 憲法 ;  
기본권 보장  
동치구조 ; 권력분립 ; 견제와 균형  
--> 국민의 자유와 권리의 보장
- 法律 ; 위헌법률심사 ; 헌법재판소
- 命令 ; 위헌위법명령심사 ; 법원  
(시행령.시행규칙)

## 의료관련법규

- 헌법 : 국가의 최고 규범
- 행정법 : 행정에 관한 제반 법규, 공법적 규율
- 민사법 : 재산법, 가족법
- 형사법 : 윤리적 성격,  
자유와 권리의 보장 (죄형법정주의)

## 의료분쟁의 유형

- 헌법쟁송 : 무면허 의료행위, 의료광고
- 행정쟁송 : 면허·자격(의료광고, 성감별 등),  
의보수가 다름
- 민사분쟁 : 의료과실(손해배상) 소송
- 형사분쟁 : 안락사, 뇌사, 낙태,  
의료법(환자유치, 의료광고)위반,  
업무상 과실치사상

## 헌법소송

- 요양기관 당연지정제  
: 국민건강보험법 제40조
- 직업선택의 자유
- 재산권
- 평등권
- 환자의 자기결정권

## 행정소송

### ■ 의료광고 (제46조)

- 인터넷 홈페이지(안과에서 라식수술의 기법)
- 의료법위반으로 벌금 100만원
- 행정처분으로 면허정지
- 헌법소원 제기

\* 알권리  
표현의 자유

## 민사소송

**급성골수성 백혈병** 환자(50세, 여)  
- 혈액종양내과 병동 입원 중 폐렴으로 사망

- 원고 주장
  - 일반병실 입원으로 감염됨(구강에서 MRSA 발견)
  - 간호사가 소변배출 호수 용기 폐렴으로 됨
- 피고병원 주장
  - 혈액종양내과병동은 특수병동임
  - 내원당시 이미 MRSA 감염된 상태임
  - 자연적 진행과정(예후가 나쁜 아형인 백혈병임)
  - 소변배출용기와 폐렴과 인과관계 없음
  - 배출량 확인과 상행성감염방지를 위한 도뇨관장급

## 형사소송

### ■ 연탄가스

- 주의의무로서의 요양지도의무 위반

### ■ 자궁외 임신

- 오진으로 인한 잘못된 설명 :
- 진료상의 주의의무 위반으로 인정

## 의료과실민사소송

- 의료사고
- 의료분쟁
- 의료과실소송
  - 주의의무
  - 설명·동의의무
  - 입증책임
  - 과실상계(책임제한)

## 의료과실형사소송

### ■ 형사소송 :

생명·신체에 대한 범죄  
(윤리적 요소 강함)

\* 자연범(형사범) : 법정범(행정범)

## 형사소송

- 고의범 처벌의 원칙
- 죄형법정주의
- 범죄성립요건
- 입증책임 (검사에게 있음)
- (불분명한 때에는  
피고인의 이익으로)

### 법적 분쟁에서의 의료인의 역할

- 의료행위의 전문성, 사회성, 공공성  
→ 윤리적 측면의 강조

전문가로서 기여함

1. **조정** : 주도적 위치에서  
법적 판단자로서의 역할

### VI. 법적 분쟁에서의 의료인의 역할(2)

2. **증거방법**으로서 : 보조자, 사실판단에 기여

- 진단서, 사망진단서, 사체검안서
- 감정서 : 장애율, 장애인 여부,  
법의학(부검, 검시, 해부 등)
- 사실조회
- 진료기록부
- 증언

### 의료분쟁의 상호관계

- 헌법소송 : 기본권 보장, 위헌법률심사
- 행정소송 : 공적 행위에 대한 권리 보호  
(행정처분 취소청구소송)
- 형사소송 : Malpractice, 의료법위반
- 민사소송 : 재산의 공평한 분배  
- 성감별, 처방전, 의료광고

### 法

- 해태, UNICORN
- 正義, 순리, 형평
- 도구가 아님  
- 국민의식의 표현  
사회통념, 사회상규(社會常規)

### 전문가 : 철학(哲學)

- 전문적 지식
- 윤리의식의 확보
- 성직자 : 영혼의 구원 : 신학
- 의료인 : 건강, 보건 : (의료윤리)
- 법률가 : 정의, 형평 : 법철학

### 西山大師의 禪詩

踏雪野中去  
不須豪亂行  
今日我行跡  
遂直後人程