

預防性切除手術* 之刑事責任研究

Legal Study on the Criminal Responsibility of
Operating Prophylactic Ablative Surgery in Taiwan

洪嘉翎 Chia-Ling Hong **



摘要

目前預防醫學及精準醫學已成為世界醫學界的顯學，隨著精準醫學計畫與基因序列資料庫的建立，基因與疾病之關係漸漸明朗，使得預防性切除手術也成為新興的醫療選項之一。臺灣實施預防性切除手術已經有一段歷史，但以基因或其他預測方法，將未來有可能罹病而仍完全健康之器官組織切除的手術，涉及醫界、衛生福利部是否認可，以及法律上可能該當傷害罪等問題，迄今未被重視。本文在鼓勵新興醫療科學技術研究發展、保障人民對於最新醫療科技的選擇權之情形下，針對預防性切除手術進行分類，並以醫療

*感謝臺北醫學大學醫療暨生物科技法律研究所何建志教授，本文靈感之催生乃因為何教授課外一次益智思考問答，也感謝何教授以電子郵件與筆者深入討論此議題，亦特別感謝審查委員醫學上與法學上之意見。

**韓國首爾大學法律研究所博士候選人 (Ph. D. Candidate, Seoul National University School of Law)

關鍵詞：預防性切除手術 (prophylactic ablative surgery/prophylactic surgery)、預防醫學 (preventive medicine)、精準醫學 (precision medicine)、醫療常規 (medical custom)

DOI : 10.3966/241553062020070045012

Angle

常規作為醫師注意義務之標準，探討醫師實施預防性切除手術在臺灣該當何罪，為人民生命身體健康權把關，希冀借由此法律實務分析能夠提供臺灣未來相關臨床案例或醫療糾紛思考方向。

Preventive medicine and precision medicine have become mainstream in the world medical field by now. With the establishment of Precision Medicine Initiative and Gene Databases, the relationship between diseases and gene sequences gradually become clearer, making prophylactic ablative surgery one of the emerging medical options for patients. Although prophylactic ablative surgery has been practiced in Taiwan for decades, the prophylactic ablative surgery which eradicates healthy organs that have high risks of diseases by using genetic or other predictive measures are not generally accepted by the medical professions and the Ministry of Health and Welfare. In addition, it also raises controversial legal issues especially in criminal law offenses of causing bodily harm. In the context of encouraging research and development in emerging medical technology and protecting the patients' right to choose the latest medical options at liberty, this article intends to classify the prophylactic ablative surgery, and then take the medical custom as the standard of physician's duty of care to analysis on the criminal responsibility of operating a prophylactic ablative surgery in Taiwan. Hoping this legal practice analysis will be able to provide a guideline for relevant clinical cases or medical disputes which may happen in Taiwan in the future.

壹、問題意識與背景

2013年5月全世界最熱門的話題，莫過於美國知名影星安潔莉娜·裘莉（Angelina Jolie）公開她所實施的預防性雙乳切除手術。裘莉的家庭有家族性遺傳疾病，她的外祖母

Angle

與母親皆死於卵巢癌、乳腺癌等疾病，因此裘莉接受基因檢測，並發現自己帶有BRCA1的突變單一等位基因（single allele）²。在裘莉於《紐約時報》（*The New York Times*）投書“My Medical Choice”中，敘述自己已於2013年初接受了預防性雙乳房切除手術，並考慮以後再接受預防性雙側輸卵管及卵巢切除手術，裘莉在該投書中特別提到，根據世界衛生組織（World Health Organization, WHO）統計，每年死於乳癌的女性高達45.8萬人，遂決定公開自己的隱私及親身經驗，目的是期望幫助更多女性選擇正確的醫療方式，遠離癌症威脅³。該篇投書甫經刊登立即引起國際輿論矚目，不但登上《時代雜誌》（*Times*）封面，更掀起國內外醫學界對於預防醫學（preventive medicine）領域與精準醫學（precision medicine）領域的熱烈討論。

本文認為「預防性切除手術」趨勢，已經蔚為風潮、勢不可擋，2015年1月20日時任美國總統歐巴馬（Barack H. Obama）於國情咨文演講中正式提出了「精準醫學計畫」（Precision Medicine Initiative）⁴，該計畫募集100萬名自願者

-
- 1 BRCA1與BRCA2這兩個基因是屬於抑癌基因（tumor-suppressor gene），負責雙股DNA損壞的修復機轉。BRCA1與BRCA2所參與的雙股DNA修復機轉，即是同源重組，因此，若這兩個基因其中之一發生缺陷，則雙股DNA受到攻擊斷裂後，會無法正確修復，當細胞內DNA壞損累積到一定程度，則細胞就會發生癌變。基因皆為自體顯性遺傳，也就是在所謂家族性乳癌或卵巢癌症候群中，一旦此基因產生突變，其家族子代中所有成員皆有50%之機會帶有此突變基因。參見：張金堅、林柏翰，從影星安潔莉娜·裘莉預防性雙乳切除談BRCA1 and BRCA2基因，臺灣醫界，56卷8期，2013年8月，8-14頁。
 - 2 性狀特徵是由一對位於同源染色體相同位置的基因所控制，這對基因稱為等位基因（allele）。單一等位基因即是指同源染色體的相同位置上的兩個基因其中一個。
 - 3 Angelina Jolie, *My Medical Choice*, THE NEW YORK TIMES, May 14, 2013, http://www.nytimes.com/2013/05/14/opinion/my-medical-choice.html?hp&_r=2&. (last visited Oct. 27, 2019).
 - 4 The White House Office of the Press Secretary, Remarks by the President on Precision Medicine, January 30, 2015. <https://obamawhitehouse.archives.gov/the-press-office/2015/01/30/>

Angle

之基因資料，建立了龐大的基因序列資料庫，並藉此研究並探討各類疾病（尤其是癌症、糖尿病等常見之疾病）與基因序列之間的關係，希冀找出其相對應的醫療方式，同時針對不同的病患提供更為合適的醫療診斷方法。除了目前已知的BRAC1、BRAC2與乳癌及卵巢癌之間的關聯性以外，相信在不久的未來，能夠確定更多基因與疾病之間的關聯性，理所當然地，實施此種基因預測預防性切除手術便自然而然成為病患能夠選擇的醫療選項（甚至可以說是治療選項）之一。雖然現今臺灣臨床實施預防性手術尚未普遍，法律實務上亦未出現相關案例或醫療糾紛，但本文希望藉由討論醫師實施預防性切除手術於臺灣該當何罪之法律實務分析作為拋磚引玉，能夠提供臺灣未來相關案件甚至新興醫學技術如何適用法律之思考方向。

貳、預防醫學暨預防性切除手術

一、臺灣實施預防性切除手術之先行案例

2016年7月31日《聯合報》刊登針對「號稱」是臺灣第一件預防性切除手術案件的新聞報導⁵，該名患者罹患乳癌後，已經四次手術、切除兩邊乳房，兩個妹妹也相繼被診斷罹患乳癌。因此，患者透過基因檢驗公司進行基因檢測，並發現自己帶有BRAC變異基因，未來約莫有六成機率罹患卵巢癌⁶，幾經考慮之後，不想再經歷手術和化療的痛苦過程，也不願連累家人、避免照顧上的辛苦，最後決定自費切除健康卵巢，於是由臺北醫學大學附設醫院婦產部主任劉偉民醫師執行該項卵巢預

remarks-president-precision-medicine (last visited Oct. 27, 2019).

- 5 陳雨鑫，裘莉效益臺灣發酵 預防性切除卵巢北醫首例，聯合報，2016年7月31日報導，<https://health.udn.com/health/story/6019/1863510>（瀏覽日期：2019年10月28日）。
- 6 關於遺傳性癌症基因機轉，參見：林柏翰，遺傳性癌症的評估與基因檢驗，臺大醫院健康電子報，2017年4月，http://epaper.ntuh.gov.tw/health/201704/project_2.html（瀏覽日期：2019年10月28日）。

Angle

防性切除手術，報導稱該手術實施相當成功。

實際上，上述報導所記載之案例並非臺灣實施預防性切除手術的首例，當然預防性切除手術也非必然是醫病雙方「皆大歡喜」的案件。回溯2013年1月亦發生一件類似案件⁷，一名63歲男性患者因為陰莖出現硬塊合併血尿，到臺中榮民總醫院就醫，由泌尿外科主任歐宴泉醫師負責看診，歐醫師後來於新聞報導中說明，當時在檢查該名患者疼痛狀況後，懷疑其罹患陰莖癌，因到院時腫瘤已經壓迫尿道出現明顯血尿，且磁振造影顯示是偽陰性且潰爛的慢性肉芽組織，因此建議患者切片釐清是否是惡性腫瘤，但因為慢性肉芽性腫瘤可能合併其他腫瘤一同出現，加上陰莖的構造很難進行切片、惡性腫瘤在切片過程可能會擴散，所以在手術之前向病患進行「告知後同意」，若在手術執行中無法順利作陰莖切片，則改採預防性手術將部分陰莖部位切除；但是手術後，病方卻認為預防性切除手術實施後陰莖只剩下2公分，不但無法正常行房，甚至造成嚴重漏尿情形，且切片得出之結果顯示並非是醫師懷疑之惡性腫瘤，僅是良性的慢性發炎肉芽腫瘤，遂認為臺中榮民總醫院有醫療疏失，雖然兩造最後似乎私下達成和解，但是雙方各執一詞鬧得沸沸揚揚登上新聞版面⁸。

另外，息肉切除手術亦係屬於預防性切除手術之一，常見

-
- 7 蔡淑媛、楊政郡，切片變切除 名醫遭控亂切命根，自由時報，2014年9月18日報導，<http://news.ltn.com.tw/news/life/paper/814071>（瀏覽日期：2019年10月28日）；曾雪蒨、許淑惠，好慘 醫切片變切烏 害男剩4公分，蘋果日報，2014年9月18日報導，<https://tw.lifestyle.appledaily.com/daily/20140918/36092257/>（瀏覽日期：2019年10月28日）。
 - 8 患者向法院和醫師求償1500萬，更不排除控告偽造文書。參見：臺灣新聞組，陰莖切片變切除 怒告醫師，世界日報，2014年9月18日報導，<http://www.pressreader.com/usa/world-journal-new-york/20140918/282067685144011>（瀏覽日期：2019年10月28日）。