

【醫療刑事法】

牙根囊腫治療失誤案：
醫療之**不純正不作為**

A Case about a Failed Treatment for
Dentoalveolar Abscess Medical Impure Omissions

廖建瑜 Chien-Yu Liao *



摘要

醫療刑事訴訟中，關於不純正不作為犯之比例甚高，對於醫師未為期待之作為與造成負面醫療結果間之假設因果關係，就審查順序應優先於作為義務是否違反，而就鑑定意見能否正確理解，重點在於鑑定問題之提出，並本於刑事責任罪疑唯輕之基本原則加以判斷。

It is the impure omissions which are happened often in the medical criminal lawsuits. As to the hypothetical causality between the physician's unintended actions and the negative medical results, the order of the examination should take precedence over whether the obligation to act

*臺灣高等法院刑事庭法官（Judge of Taiwan High Court）

關鍵詞：不純正不作為犯（impure omission）、保證人義務違反（violation for guarantor's obligation）、相當因果關係（adequacy）、科學鑑定（scientific assessment）、結果發生之可避免性（avoidability for the occurrence of result）

DOI：10.53106/241553062023070081006

has been violated; as to whether the assessment opinion can be correctly understood, it should be focused on the question for the assessment. The judgment should be based on the basic principle of the criminal responsibility in dubio pro reo.

壹、案例事實與問題提出

一、案例事實

被告為牙醫診所之牙醫師，而告訴人於2018年8月1日至前開診所要求製作牙套，並告知被告其上顎右中門齒（牙齒編號#12）先前在其他牙醫診所做過根管治療，希望能詳細檢查。被告於同日亦有對告訴人拍攝環口全景X光攝影檢查，依該攝影檢查結果原應可發現告訴人有明顯放射線透過性病灶（即囊腫），範圍幾乎涵蓋整個上顎右中門齒及側門齒（牙齒編號#13）根部，且當時並無不能注意之情形。然被告於2018年8月1日、同年8月16日、8月22日及11月2日告訴人至診所就診時均未發現，未就該區域之囊腫進行適當治療，且為告訴人就上排右側中門齒進行根柱修形及黏著根柱，直到2018年11月13日告訴人右側嘴部腫大至無法進食，被告始發現囊腫，為告訴人進行切開引流，於2018年11月20日施打Vitapex藥劑治療，然始未為告訴人施行囊腫剝出術，且被告原應注意於囊腫治療尚未完成前，不應裝設人工牙冠，竟疏未注意，仍於2018年11月13日及11月20日即為告訴人裝上人工牙冠。嗣告訴人於2018年11月底發覺病情嚴重，於2018年12月3日改至A牙醫診所向訴外人求診，經其認為告訴人之右上側門齒因急性齒根囊腫嚴重波及右上犬齒、右上門齒及左上門齒，為進行治療，同日拔除上顎中門齒（牙齒編號#11）、上顎右側門齒（牙齒編號#12）、上顎右犬齒（牙齒編號#13），其後又於2018年12月15日拔除