

刺青 是否屬醫療行為？

Does Tattoo Belong to Medical Treatments?

呂寧莉 Ning-Li Lu*



摘要

醫師法第28條規定未取得合法醫師資格者，不得從事醫療業務。因此若被認定是醫療行為且非醫師為之，即有觸犯刑法之虞。本文藉由探討刺青行為是否為醫療行為，嘗試界定醫師法第28條刑罰罰則之界限。首先就刺青係如何為之、傷及人體的程度為初步介紹；其次介紹臺灣主管單位及日本法院就刺青是否為醫療行為之意見，前者認為須依照實施之結果認定，後者則認為非醫師不得從事刺青行為。本文認為因刺青原則上僅在皮膚之真皮層施作，不會傷及皮下組織，故不應認為係侵入性之醫療行為，若有施作不慎造成傷害，則為刑法業務過失傷害之範疇，而不應用醫師法處罰。

*臺灣高等法院法官（Judge, Taiwan High Court）

關鍵詞：刺青（tattoo）、醫師法第28條（paragraph 28 of Physicians Act）、醫療行為（medical treatments）

DOI：10.3966/241553062018080022011

Angle

It would be not allowed to practice any medical business without a legal certificate of the physician according to paragraph 28 of Physicians Act. It would be a crime, if a medical treatment was practiced by a person who wasn't a physician. Discussing about whether tattoo belongs to a medical treatment, the punishment according to paragraph 28 of Physicians Act would be defined in this article. First of all, it would be briefly introduced how a tattoo be practiced and how hurt it takes to human bodies. Than, the opinion of administration in Taiwan and of the legal practice in Japan, whether a tattoo belongs to medical treatment, would be explained. According to the former, it depends on the consequence whether tattoo belongs to medical treatments, while it could not be practiced without a physician according to the latter. It could not be an invasive medical treatment because a tattoo would be practiced on dermis without any injury of hypodermis. It would be punished according to negligent injury because of malpractice in Criminal Law instead of Physicians Act.

壹、案例

某甲至刺青店刺青，刺青師持紋身槍在其皮膚上刺青，但因施作不慎而造成皮膚紅腫發炎，此時刺青師除構成刑法上之過失傷害罪外，是否同時違反醫師法第28條之非醫師從事療業務？

貳、爭點

一、刺青是否為醫療行為？

Angle

二、刺青是否為醫師法第28條未取得合法醫師資格者，不得從事醫療業務之罰則所規範？

參、解析

一、何謂醫療行為？

關於何為醫療行為，依照臺灣行政院衛生署（現為衛生福利部）之解釋為：凡以治療、矯正或預防人體疾病、傷害、殘缺或保健目的所為之診察及治療；或基於診察、診斷結果而以治療為目的所為之處方、用藥、施術或處置等行為之全部或一部，包括對人體有侵入性之施術或處置，均屬醫師法範圍之醫療行為。而「侵入性醫療行為」係指醫療行為步驟中，採用穿刺或採用皮膚切開術，或將器械、外來物置入人體來從事診斷或治療之行為，均屬之¹。有學者則認為醫師法所規範者係著重於由合法醫師執行醫療業務，以確保醫療品質，藉以維護就診者獲取健康之權利，故醫療行為應依當時之醫學水準、國民生活方式之推移及衛生思想普及等因素，而為綜合的判斷²。但上揭定義均十分抽象，在具體案件適用時，常會發生莫衷一是之情況，但因醫師法第28條涉及刑責，且最輕本刑即為6個月有期徒刑，刑度非輕，因此如何認定醫療行為實屬要事。

二、刺青是否屬醫療行為？

所謂刺青係將刺青墨水注入人體皮膚之內，使該顏色留於皮膚上。其褪色不易之原因係在於皮膚有三層構造，由外到內分別是表皮、真皮及皮下組織。目前坊間刺青係使用紋身槍，當紋身槍的針刺破皮膚時，墨水附在針上，隨著傷口流入

1 參見行政院衛生署1976年6月14日衛署醫字第16053號函釋、2005年3月4日衛署醫字第0940005560號函釋。

2 黃丁全，醫事法，元照，初版，1995年11月，77頁。