

# 與惡的距離： 專科護理師當醫師用

The Distance from Evil :  
Taking Nurse Practitioner As Physician

邱慧洳 Hui-Ju Chiu \*



## 摘要

診斷、處方、手術、施行麻醉與病歷記載等，均為醫師必須親自執行之核心醫療行為，不具醫師資格者如執行核心醫療行為，則違反醫師法第28條規定而成立密醫罪。本文擬介紹一則專科護理師於醫院院長授權下為病人開立藥物處方，而專科護理師與醫院院長均成立密醫罪之判決。本件之爭點涉及密醫罪、醫療業務、專科護理師之業務範圍、共同正犯等概念，本文擬藉此判決探究之。

It is the core of medical treatments to diagnose, to give prescriptions, to perform surgeries, to have anesthetic and to make medical records. It would be the crime of the fake doctor according to paragraph 28 of Physicians Act if the agency for the above medical treatments had

\*臺北護理健康大學通識教育中心教授（Professor, General Education Center, Taipei University of Nursing and Health Sciences）

關鍵詞：共同正犯（co-conspirator）、執業範圍（scope of practice）、密醫罪（the crime of the fake doctor）、專科護理師（nurse practitioner）、醫師法第28條規定（paragraph 28 of Physicians Act）

DOI：10.3966/241553062020050043011

no medical license. A judgement about the crime of the fake doctor would be introduced in this essay, in which a nurse practitioner gave prescriptions to patients under the authority of the director of the hospital and both of them committed the crime of fake doctor. The legal issue like the concepts of the crime of the fake doctor, medical practice, the scope of practice of nurse practitioner and co-conspirator, ect. would be discussed in this essay.

## 壹、案例事實

甲為X醫院之負責醫師即院長，乙為專科護理師，為精簡醫師人力成本，乙平日之工作仍係對病人進行診察，並針對病人之病況開立處方，此有甲之授權。乙於2010年7月24日凌晨之值班期間，見病人A病情惡化，指示在場之護理人員對A注射強心劑與利尿劑，A嗣後不治死亡<sup>1</sup>。

## 貳、爭點

- 一、乙未具醫師資格，開立藥物處方，是否成立密醫罪？
- 二、甲為負責醫師即院長，授權乙診察病人、開立藥物處方，是否成立密醫罪？

## 參、解析

本件之爭點涉及密醫罪、醫療業務、專科護理師之業務範圍、共同正犯等概念，本文茲說明此等概念如下。

---

1 本件改編自臺灣高等法院104年度醫上更（一）字第1號刑事判決。

## 一、醫師法第28條規定（密醫罪）與醫療業務之內涵

醫師法第28條前段規定：「未取得合法醫師資格，執行醫療業務者，處六個月以上五年以下有期徒刑，得併科新臺幣三十萬元以上一百五十萬元以下罰金。」此規定俗稱「密醫罪」，準此，具醫師資格者，始能執行醫療業務<sup>2</sup>。然何謂醫療業務？衛生福利部（下稱衛福部）行政函釋<sup>3</sup>指出：「醫療輔助行為本質上為醫療行為，因其危險性較低，並非涉及專屬醫療工作之診斷、處方、手術、病歷記載、施行麻醉之醫療行為，故可由醫師就特定病人診察後，交由護理人員依醫師指示為之。」從而醫療業務區分為「醫師必須親自執行之醫療業務」與「於醫師指示下，護理人員可執行之低危險醫療業務」兩類型，前者之例為診斷、處方、手術、施行麻醉、病歷記載，學理上將此五項醫療業務稱為核心醫療行為；後者之例則為打針、抽血、導尿、灌腸等醫療輔助行為。對應此兩類型之醫療業務，護理人員觸犯密醫罪之態樣有二：（一）護理人員執行應由醫師親自執行之醫療行為；（二）護理人員未獲醫師指示，擅自執行醫療輔助行為<sup>4</sup>。

司法實務對「醫療業務」之見解如下：醫師法第28條所謂之「醫療業務」，係指以「醫療行為」為職業者而言，而「醫療行為」則係指以治療、矯正或預防人體疾病、傷害、殘缺為目的，所為之診察、診斷及治療；或基於診察、診斷結果以治療為目的，所為處方、用藥、施術或處置等行為的全部或一部的總稱<sup>5</sup>。醫療工作之診斷、處方、手術、病歷記載、施行麻醉之醫療行為，係屬醫療業務之核心，應由醫師親自執

---

2 曾育裕，醫師法制對醫師執業資格條件之法律分析，全國律師，15卷9期，2011年9月，85、91頁。

3 衛福部（82）年衛署醫字第8255075號函。

4 邱慧洳，論專科護理師之執業範圍與值班現象，全國律師，18卷8期，2014年8月，52頁。

5 臺灣高等法院107年度醫上訴字第15號刑事判決、最高法院103年度台上字第2113號刑事判決。