



جمهورية العراق
وزارة التعليم العالي والبحث العلمي
معهد العلمين للدراسات العليا
قسم القانون الخاص

مسؤولية الطبيب عن الاتفاقات الضارة بالمرضى

(دراسة مقارنة)

رسالة تقدم بها الطالب

احمد حامد حسين عبيد

الى مجلس معهد العلمين للدراسات العليا

كجزء من متطلبات نيل درجة الماجستير

في القانون الخاص

إشراف

أستاذ القانون المدني المتمرس

الدكتور عزيز كاظم جبر الخفاجي

م/٢٠٢٢

هـ/١٤٤٣

بِسْمِ اللَّهِ الرَّحْمَنِ الرَّحِيمِ

﴿ فَإِنَّ مَعَ الْعُسْرِ يُسْرًا * إِنَّ مَعَ الْعُسْرِ يُسْرًا ﴾

صَدَقَ اللَّهُ الْعَظِيمُ

سورة الشرح : اية رقم ٦,٥

الإهداء

إلى من بلغ الرسالة وأدى الأمانة ... ونصح الأمة... نبي الرحمة
ونور العالمين ... سيدنا محمد (صلى الله عليه واله وسلم).

إلى من أوجب الله برها والإحسان إليها... الى من جعل الله جنان
الخد تحت قدميها... إلى من تمنى لي الخير والنجاح بحبها
ودعائها... إلى من رعتني بعطفها وحنانها ولم تأل جهداً في تربيته
وتوجيهي بارك الله في عمرها... إلى من قدّمت الكثير من عمرها لي
وجعلتني أنا الآن... (أمي الحبيبة).

إلى زهرة النرجس التي تفيض حباً ونقاء ووفاء وعطراً ... إلى الغالية
التي يملأ عبيرها حياتي... (زوجتي).

إلى من كلله الله بالهيبة والوقار... إلى من علمني العطاء دون
انتظار... إلى من أحمل اسمه بكل افتخار... (أبي العزيز).

إلى الذين أحاطوني بالحب ، والعون ، والدعاء... (اخوتي والأقارب
والأصدقاء).

وإلى بلدي الحبيب مهد الحضارات الذي نفديه بالنفس والمال والولد
... (العراق الجريح).

ولا أنسى من علمني حرفاً أن أكون له خادماً... (أساتذتي الأفاضل).

الباحث

شكر وتقدير

الحمد لله رب العالمين حمداً يليق بكل صفاته ، ويفوق عدد مخلوقاته ، وأفضل الصلاة ، وأتمّ التسليم على حبيبه المختار محمد وآل بيته الأطهار وصحبه الأخيار .

إلى صاحب القلب الكبير ، والنفس الطويل والعلم الوفير الذي غمرني بعطفه ورعاني بحسن توجيهه وإرشاده الأستاذ المتمرس الدكتور عزيز كاظم جبر الخفاجي ، أتقدم لك بوافر الشكر وعظيم الامتنان والدعاء للعلي القدير أن يجزيك كل الخير ، وأن يجعل كل ما قدمته لي في موازين حسناتك إنه على ذلك لتقدير .

وأتوجه بعميق امتناني وتقديري إلى أساتذتي الأفاضل ، الذين تتلمذت على أيديهم في السنة التحضيرية وهم أ.د. ضمير حسين المعموري و أ.م.د. جمال الحاج ياسين و أ.م.د. عبد الرزاق أحمد محمد و أ.م.د. صالح مهدي كحيط وغيرهم ممن منحوني العلم .

كما أتقدم بجزيل الشكر إلى من علمتني أن الدنيا كفاح وسلاحها العلم والمعرفة أ.م.د. نزهت محمود عبد الكريم .

وأتقدم أيضاً بالشكر إلى رفقاء الدرب الذين ساندوني في مسيرتي ، المحامي أحمد عبد الرضا والقانوني صادق جبار ، وعضو الهيئة الادارية لنادي القوة الجوية علي فاضل ، والقانوني رسول جواد والممثل القانوني لوزارة الداخلية أحمد عامر .

كذلك أتقدم بشكري لمعهد العلمين لدراسات العليا الذي منحني الدرجة الجامعية الثانية .

الباحث

المحتويات

رقم الصفحة	الموضوع	تعداد
١	ملخص البحث باللغة العربية	١
٢	المقدمة	٢
٧	الفصل الأول: ماهية مسؤولية الطبيب عن الاتفاقات الضارة بالمريض	٣
٧	المبحث الأول: التعريف بمسؤولية الطبيب	٤
٨	المطلب الأول: تكييف المسؤولية المدنية للطبيب	٥
٩	الفرع الأول: المسؤولية العقدية للطبيب	٦
١٣	الفرع الثاني: المسؤولية التقصيرية للطبيب	٧
١٧	المطلب الثاني: أركان مسؤولية الطبيب	٨
١٧	الفرع الأول: خطأ الطبيب الموجب للمسؤولية	٩
١٩	المقصد الأول: عناصر الخطأ الطبي	١٠
٢١	المقصد الثاني: أنواع الخطأ الطبي	١١
٢٣	المقصد الثالث: نطاق خطأ الطبيب	١٢
٢٤	المقصد الرابع: إثبات الخطأ الطبي	١٣
٣٦	الفرع الثاني: الضرر الذي يقع على المريض	١٤
٢٧	المقصد الأول: شروط تحقق الضرر	١٥
٢٩	المقصد الثاني: أنواع الضرر الطبي	١٦
٣٢	الفرع الثالث: العلاقة السببية بين الخطأ والضرر	١٧
٣٣	المقصد الأول: النظريات التي تنظم العلاقة السببية	١٨
٣٥	المقصد الثاني: إثبات العلاقة السببية ونفيها	١٩
٣٨	المبحث الثاني: أحكام مسؤولية الطبيب	٢٠
٣٨	المطلب الأول: طبيعة المسؤولية الطبية	٢١
٣٩	الفرع الأول: التزام الطبيب ببذل عناية	٢٢
٤٢	الفرع الثاني: التزام الطبيب بتحقيق غاية	٢٣

٤٧	المطلب الثاني: حكم تحقق مسؤولية الطبيب	٢٤
٤٧	الفرع الأول: سلطة القاضي في تقدير مسؤولية الطبيب	٢٥
٥٣	الفرع الثاني: حكم التعويض عن المسؤولية الطبية	٢٦
٥٤	المقصد الأول: أنواع تقدير التعويض	٢٧
٥٨	المقصد الثاني: وقت تقدير التعويض	٢٨
٥٩	الفصل الثاني: أحكام الاتفاقات الطبية الضارة	٢٩
٥٩	المبحث الأول: اتفاق الطبيب مع الغير من الباطن	٣٠
٦٠	المطلب الأول: اتفاق الطبيب مع الشخص الطبيعي من الباطن	٣١
٦٠	الفرع الأول: اتفاق الطبيب مع الصيدلي	٣٢
٦٨	الفرع الثاني: اتفاق الطبيب مع المختبري	٣٣
٧٤	المطلب الثاني: اتفاق الطبيب مع الشخص المعنوي من الباطن	٣٤
٧٤	الفرع الأول: اتفاق الطبيب مع المستشفى الخاص (الاهلي)	٣٥
٨٠	الفرع الثاني: اتفاق الطبيب مع شركات الأدوية والمستحضرات الطبية	٣٦
٨٥	المبحث الثاني: تطبيقات الاتفاقات الضارة بالمريض	٣٧
٨٥	المطلب الأول: تأثير الوصفة الطبية على ارادة المريض	٣٨
٨٦	الفرع الأول: الإكراه في الوصفة الطبية	٣٩
٩٠	الفرع الثاني: الغلط في الوصفة الطبية	٤٠
٩٥	الفرع الثالث: الغبن مع التعبير في الوصفة الطبية	٤١
١٠١	الفرع الرابع: استغلال المريض في الوصفة الطبية	٤٢
١٠٣	المطلب الثاني: التصرف بالأعضاء البشرية	٤٣
١٠٣	الفرع الأول: الأساس القانوني للتصرف بالأعضاء البشرية	٤٤
١٠٧	الفرع الثاني: كيفية تصرف الطبيب بالأعضاء البشرية	٤٥
١١٢	الخاتمة	٤٦
١١٥	قائمة المراجع	٤٧
١٣١	Summary of the research in English	٤٨