

RESPONSABILITE PENALE DU MEDECIN CHIRURGIEN

المسؤولية الجزائية للطبيب الجراح

Professeur BOUCHENAK KAMEL

Introduction

La profession médicale est considérée comme l'une des plus nobles professions humaine car son message vise à préserver la santé physique et psychologique de l'être humain.

Ainsi Le médecin doit respecter l'intégrité du corps humain.

Le corps humain est intangible (ne doit subir aucune atteinte) sauf nécessité médicale et après consentement de ce dernier.

Le droit médical est aussi vieux que les premières civilisations qui ont marqué l'histoire de l'humanité. Il est entendu comme l'ensemble des règles juridiques applicables aux actions de la santé.

La Déontologie médicale: concept qui désigne des règles, des devoirs et des obligations. Elle régit les rapports des médecins avec leurs confrères et leurs malades (décret n°92-276 du 16 juillet 1992 (أخلاقيات مهنة الطب

Le juridique et le médical : deux mondes qui ne se connaissent pas?

القانونية والطبية: عالمان لا يعرف أحدهما الآخر

La méconnaissance par le monde médical de certains principes juridiques fondamentaux ⇒ Confusion et une certaine psychose à l'égard du judiciaire.

LES PRINCIPES JURIDIQUES

* L'égalité devant la loi « art 29 de la constitution »

* L'obligation pour les juges d'appliquer les lois en vigueur ART 147 de la loi fondamentale.

La responsabilité juridique des Chirurgiens et des Cliniques est un problème qui a continué sans cesse de prendre de l'ampleur depuis l'ouverture du système de santé au secteur libéral en 1988.

LES TEXTES JURIDIQUES. La référence en la matière est l'arrêt Mercier de 1936 et le Code Pénal algérien de 2015 .

L'arrêt Mercier rendu par la chambre civile de la Cour de cassation le 20 mai 1936 a instauré en droit civil une responsabilité de nature contractuelle dans le domaine médical, qui permet de faire reconnaître la faute d'un praticien lorsqu'un dommage est subi par un patient dans le cadre d'un acte médical.

* Le Code pénal algérien ne prévoit que la faute.

le Magistrat prend en compte les axes suivants pour prendre sa décision:

- Obligation de moyens et non de résultat
- Responsabilité individuelle ou partagée
- Lien de causalité directe ou indirecte
- Prise en compte des résultats de l'Expertise Médicale

Le Médecin et ses Obligations

Le Chirurgien est la personne titulaire d'un diplôme de docteur en médecine et d'un D.E.M.S dans la spécialité reconnue par l'Etat, son activité est bien réglementée.

Le code de santé publique définit les conditions pour l'accès à la profession de chirurgien.

Le candidat doit remplir cumulativement, compte tenu de certaines dérogations, 3 Catégories de conditions relatives à la possession d'un diplôme :

- la nationalité de l'intéressé
- son inscription au tableau de l'ordre des médecins
- le candidat ne doit pas être atteint d'une infirmité

L'indépendance du Chirurgien

Quelque soit son statut, le chirurgien doit jouir d'une indépendance absolue dans l'exercice de son art.

L'indépendance signifie selon l'association médicale mondiale que:

«les médecins (chirurgiens) doivent jouir de l'indépendance professionnelle leur permettant de soigner leurs patients sans interférence .»

Elle interdit aux tribunaux de reprocher aux médecins (chirurgiens) le choix fait par lui entre plusieurs méthodes admissibles de traitement.

Si le médecin jouit d'une liberté reconnue par la loi dans l'exercice de son art, il n'en demeure pas moins qu'il est aussi tenu par une série d'obligations.

- obligation de continuité des soins
- obligation d'assurances
- obligation de discrétion professionnelle
- obligation de moyen (de soigner avec science et conscience.)
- obligation de Résultat : atteindre le résultat promis (chirurgie esthétique)
- obligation d'information (consentement)
- obligation de surveillance et de sécurité (milieu psychiatrique)
- obligation technique des médecins (des soins attentifs)
- obligation du secret médical
- obligation de la clinique (fourniture des soins prescrits)

La Responsabilité Pénale médicale

La Responsabilité pénale médicale poursuit une finalité punitive; à l'inverse de la responsabilité civile qui tend à indemniser une victime.

Le Code Pénal réprime toutes les atteintes à l'intégrité corporelle, volontaire ou involontaire.

Le Procès pénal dans la faute Médicale

Il est du droit de tout citoyen qui estime avoir été victime d'un préjudice du fait du comportement de son médecin de s'en remettre à la justice de son pays.

Nul n'est censé ignorer la loi

La loi sanitaire n° 85/05 du 16 février 1985 dispositions pénales portant sur quelques infractions

- Les atteintes à l'intégrité corporelle volontaires et involontaires
- L'exercice illégal des professions de santé, est puni - conformément aux dispositions de l'article 243 du code pénal.
- Le refus de déférer aux réquisitions de l'autorité publique
- Rédaction de faux certificats
- Violation de secret professionnel
- La non-assistance à personne en danger
- Pratique de l'Avortement en dehors du cadre légal

Erreur et Faute

- L'Erreur est liée à un défaut de connaissance, d'ignorance الخطأ مرتبط بنقص المعرفة والجهل
- La Faute un défaut d'action, de performance خطأ قلة العمل . والأداء

Généralement liée à un manquement à :

القاعدة la règle

أخلاقية la morale

المعيار العلمي la norme scientifique

La faute médicale est le manquement à la règle

La Faute médicale

La faute Médicale caractérisée en droit pénal serait déterminée par le fait d'exposer autrui à un danger que ce soit par un acte positif

. يمكن تحديد الخطأ الطبي الخطير في القانون ou une abstention grave الجنائي

Celle-ci retrouve qu'il s'agit le plus souvent de fautes de négligence ou d'imprudence, exposant le patient à un risque que le médecin ne pouvait ignorer . إهمال أو استهتار يعرض المريض لخطر لا يستطيع الطبيب تجاهله

La faute médicale est définie juridiquement, comme étant "l'erreur que n'aurait pas commise un individu normalement avisé est suffisamment diligent placé dans les mêmes circonstances que l'agent du délit"

يُعرّف سوء الممارسة الطبية قانوناً على أنه "الخطأ الذي لم يرتكبه شخص مُبلغ بشكل طبيعي يتم وضعه بجدية كافية في نفس الظروف مثل مرتكب الجريمة

. Il ressort qu'à travers l'erreur le juge recherchera la faute خلال الخطأ سيبحث القاضي عن الخطأ

La Présomption de faute قرينة الخطأ

La présomption de faute repose sur des faits et qu'il est presque impossible pour le médecin de convaincre le Tribunal qu'il s'est comporté prudemment et l'oblige à faire la preuve d'une cause étrangère.

Les Tribunaux acceptent seulement la preuve d'un fait extrinsèque pour repousser la présomption de faute تقبل المحاكم فقط الأدلة الخارجية على الوقائع لدحض افتراض الخطأ

التزام . le médecin n'est astreint qu'à une obligation de moyens
الوسائل

Le médecin (chirurgien) est tenu de mettre en œuvre des soins consciencieux, attentifs et conformes aux données acquises de la science

Le médecin n'a, ni à identifier la cause précise du dommage, ni à rapporter la preuve spécifique d'un fait extrinsèque qui ne lui est pas imputable (faute de la victime, d'un tiers, force majeure)... لا يتعين على المدعى عليه ، من الناحية النظرية ، تحديد السبب الدقيق للضرر ، ولا تقديم دليل محدد على حقيقة خارجية لا تُنسب إليه (خطأ الضحية ، من طرف ثالث ، القوة القاهرة) ،

Il doit donc simplement prouver qu'il s'est comporté en personne raisonnablement prudente et diligente, et apporter une preuve générale d'absence de faute dans les moyens utilisés

Pour la Cour de cassation, l'existence d'un dommage permet de présumer l'existence d'une faute ; le médecin doit alors prouver qu'il n'a pas commis de faute .

وجود الضرر يجعل من الممكن افتراض وجود خطأ ؛ يجب على الطبيب بعد ذلك إثبات أنه لم يكن مخطئاً. إذا لم يتم تقديم هذا الدليل على عكس ذلك ، يتم إدانة الطبيب بمجرد إظهار الضرر.

Le Droit sanctionne la faute mais laisse la place à l'erreur et à l'aléa.

لكنه يترك مجالاً للخطأ والمصادفة. القانون يقر الخطأ.

L'EXPERTISE MEDICALE.

Il est clair que le Juge ne peut prendre de décision sans se référer aux conclusions de l'expertise médicale qu'il aura demandée.

L'Expertise Médicale doit exclusivement répondre, de façon technique et scientifique, aux questions posées par le Juge.

Elle nécessite non seulement une compétence avérée dans la Spécialité chirurgicale concernée, mais aussi une formation qualifiante, suivie d'une formation continue (obligatoire en France depuis 2014).

Une liste officielle des Experts nationaux, dans les diverses Spécialités, doit être établie par les organismes concernés (Ministères de la Justice et de la Santé, Conseil de Déontologie, Sociétés Scientifiques, Médecins Légistes).

Cette liste sera mise à la disposition des Tribunaux.

Le droit pour le Chirurgien de récuser un Expert, pour conflit d'ordre personnel.

La demande d'une contre-expertise, relevant actuellement et exclusivement de la décision du Juge, «devrait être revue»?

الخطأ الطبي في العمليات الجراحية

- L'obligation qui pèse sur le chirurgien est une obligation de moyens et non de résultat .

Pour être mise en cause, la responsabilité du chirurgien exige une faute, un dommage et un lien de causalité entre les deux .

- Ce qui compte pour les tribunaux, c'est que cette faute soit certaine.

- Le chirurgien est aussi tenu à une obligation d'information sur les éventuelles complications.

La faute technique

Le chirurgien seul décide de la technique opératoire et les tribunaux sont conscients de la part d'aléas inhérente à tout acte chirurgical.

Ce sont la maladresse et la négligence qui sont fautives. « L'oubli d'un corps étranger

LE GYNECOLOGUE OBSTETRICIEN.

- La Gynécologie-Obstétrique est l'une des Spécialités les plus exposées aux plaintes des patients.

- En Obstétrique, il s'agit de conduire un acte naturel, l'accouchement, et non de traiter une pathologie. C'est ce que perçoivent la parturiente et son entourage.

- Les motifs de plaintes sont ainsi nombreux. Même si, très souvent, le Spécialiste n'a commis aucune erreur ni faute.

- La législation (Loi sanitaire et Code Pénal) est souvent en retard sur la réalité des choses ou n'apporte pas de réponse satisfaisante.

LE CHIRURGIEN ESTHETIQUE.

La Chirurgie Esthétique est l'une des plus pourvoyeuses de plaintes. «obligation de résultat»

Ne pas omettre les clichés photographiques pré opératoires qui seront comparés à ceux qui seront pris en post opératoire.

La Responsabilité concernant le matériel Au bloc opératoire

Un certain nombre d'accidents peuvent survenir du fait surtout de l'utilisation d'appareils électriques et en premier lieu du bistouri électrique.

L'établissement de soins est responsable de l'entretien du matériel et peut d'ailleurs se retourner contre le fabricant pour vice de fabrication.

Le chirurgien est responsable de l'emploi qu'il fait du matériel.

C'est habituellement l'expertise qui déterminera le partage des responsabilités.

Conclusion

En chirurgie (comme dans les autres spécialités médicales), le risque zéro n'existe pas, en revanche, le risque EVITABLE existe.

il apparait clairement que parler de responsabilité juridique du Chirurgien revient à revoir, l'organisation des soins à ses différents niveaux et à ses différentes étapes, de manière à améliorer et pérenniser tout aussi bien la sécurité des patients que celle des Praticiens.

- Une révision approfondie et enrichissement des textes relatifs à la responsabilité des Chirurgiens, des Anesthésistes-Réanimateurs et des responsables des Etablissements Hospitaliers Privés ,Justice,

Déontologie, Ministère de la Santé, Affaires Sociales, Syndicats des Praticiens, Associations de malades, Sociétés Savantes.

- Une codification sérieuse de l'Expertise Médicale dans tous ses aspects

- Une implication réelle des Assureurs

- La mise en place de structures d'intermédiation décentralisées.

Création de procédures de médiation accessibles

et gratuites Afin de :

- Préserver la dignité et les droits des Patients.

- Protéger raisonnablement le Chirurgien qui ne saurait être traité comme un délinquant

- Organisation du Système National de Santé.

الخاتمة

يلتزم الطبيب الجراح اتجاه المريض ببذل العناية اللازمة عند إجراء العملية الجراحية له و يتخذ الاحتياطات اللازمة قبل إجراء العملية الجراحية

Bibliographie

2/ PR Abdelhafid Ossoukine; Docteur d'état en Droit « Du Droit Médical en général et de l'Ethique en particulier » 2021

1/ Patrick Lingibé; Vice-Président de la Conférence des Bâtonniers de France

3/ Hamza Benakoub « these de doctorat en sciences Juridiques 'Responsabilité pénale du chirurgien dans la législation Algérienne'

4/ LES RESPONSABILITES JURIDIQUES DU CHIRURGIEN ET DE LA CLINIQUE.

TABLE RONDE. 7ème CONGRES DE L'AACL Alger 22 Février 2019