

V Plzni dne 4.4.2018

Posudek konzultanta na diplomovou práci

Kateřiny Obadalové

„Právní aspekty přípustného rizika ve zdravotnictví“

1) Úvod

Předložená diplomová práce obsahuje rozbor problematiky vztahující se k právním aspektům přípustného rizika ve zdravotnictví.

Diplomová práce prošla kontrolou plagiátorství kvalifikačních prací ve smyslu pokynu děkana č. 23 D/2011 ze dne 2.8.2011 a byla zjištěna nejvyšší míra podobnosti 5% se zkoumanými texty a ve smyslu čl. 3 s ohledem na zjištěný výsledek není třeba ověřovat originalnost práce.

Diplomantka požádala o individuální téma diplomové práce a svým školitelem byla opakovaně upozorněna na to, že zvolené téma je mimořádně složité a komplikované a bude velmi těžké ke zpracování.

Obsah diplomové práce potvrdil složitost zpracovávané problematiky, se kterou se však diplomantka velmi dobře v diplomové práci vypořádala.

Struktura diplomové práce v zásadě odpovídá zadanému diplomovému úkolu. Práce však je rozšířena o jednu kapitolu, která se vztahuje k jednomu případu, jež byl předmětem rozhodování v Austrálii, na kterém jsou dokumentovány v závěrečné části diplomové práce složitosti a komplikace při posuzování teoreticky zpracovaných částí vztahujících se k přípustnému riziku ve zdravotnictví.

Vlastní text diplomové práce čítá 69 stran, celkový rozsah práce včetně obsahu, seznamu zkratk, seznamu literatury a cizojazyčného resumé čítá 77 stran.

2) Zaměření diplomové práce, její systematika a základní koncepce

Diplomová práce si klade za cíl popsat problematiku jedné z okolností vylučujících protiprávnost – přípustného rizika, vymežit tento pojem a jeho zakotvení v trestním zákoníku a uvést dopady aplikace přípustného rizika v oblasti zdravotnictví. Diplomová práce pokrývá základní problémy, které se vztahují ke zpracovávané problematice.

Práce je členěna na sedm kapitol (1. Úvod, 2. Odpovědnost ve zdravotnictví, 3. Trestněprávní odpovědnost, 4. Okolnosti vylučující protiprávnost, 5. Přípustné riziko, 6. Zahraniční srovnání – případ Jayanta Patela, 7. Závěr). Ve 2. kapitole vymezuje diplomantka pro potřeby diplomové práce podmínky vzniku právní odpovědnosti v různých odvětvích českého práva, když jako poslední uváděnou odpovědnost uvádí na str. 22 trestní odpovědnost, která je následně již samostatně podrobněji rozebíraná v kapitole 3. diplomové práce. V návaznosti na téma diplomové práce věnuje zcela pochopitelně diplomantka pozornost výkladu pojmu *lege artis*, a to na str. 32 až 37. V této souvislosti je poukazováno na to, že výklad pojmu je značně teoreticky nevyjasněný, spíše medicínský než právní, a k větší míře konkretizace nedospěla ani v současné době judikatura. V diplomové práci jsou uváděny, v návaznosti na odbornou literaturu, případy, ve kterých se zjevně jedná o postup *non lege artis*. Tato kapitola obsahuje v závěru stručné shrnutí, kde je pouze na str. 38 uváděn nesprávný procesní pojem „zproštěn obvinění“. Další kapitola diplomové práce obecně popisuje okolnosti vylučující protiprávnost, když je zejména zdůrazňováno to, že pro použití ve zdravotnictví jsou považovány za významné zejména okolnosti svolení poškozeného, přípustné riziko či krajní nouze. U jednotlivých okolností vylučujících protiprávnost jsou poté uváděny situace, které se vztahují ke zpracovávané problematice, když v této části, s ohledem na téma diplomové práce, není zpracovávána problematika vztahující se k přípustnému riziku. Této okolnosti vylučující protiprávnost je věnována pozornost v samostatné 5. kapitole diplomové práce, která je nepochybně těžištěm této diplomové práce. Tato kapitola je zpracována na str. 47 až 63. Diplomantka se zabývá přípustným rizikem tak, jak je vymezeno v platném trestním zákoníku, a poukazuje na to, že tato okolnost se vztahuje na všechna riziková chování mj. i související s výkonem povolání např. lékařů. V této souvislosti argumentuje diplomantka i důvodovou zprávou k trestnímu zákoníku. Ve vztahu k přípustnému riziku ve zdravotnictví se zabývá podrobněji diplomantka tzv. *informovaným souhlasem*, který je nutné považovat za velmi významný právní aspekt při posuzování nejen trestní, ale i jiné právní odpovědnosti ve zdravotnictví. V této kapitole je také popisováno přípustné riziko v návaznosti na prováděný lékařský zákrok a realizovaný lékařský experiment.

Tak, jak již je shora zmiňováno, diplomantka zařadila do práce i část vztahující se k jednomu posuzovanému případu v Austrálii v návaznosti na popisovanou problematiku v diplomové práci.

V poslední kapitole diplomové práce, a to v Závěru, mj. diplomantka uvádí, že práci koncipovala jako odborný vhled do problematiky trestní odpovědnosti ve zdravotnictví s důrazem na profesní riziko. V práci je také uváděno, že neexistuje hlubší teoretické zpracování, které by se vztahovalo k tématu diplomové práce. S tímto tvrzením je nutné souhlasit a je nutné ocenit, že diplomantka zpracovala toto velmi náročné téma samostatně v posuzované diplomové práci.

3) Zhodnocení diplomové práce

Předloženou diplomovou prací diplomantka prokázala schopnost osvojit si příslušné teoretické znalosti ve vztahu ke zpracovávané problematice a tyto tvořivě doplňovat a aplikovat. Podle názoru konzultanta má diplomová práce jasnou obsahovou strukturu, která se vztahuje ke zpracovávané problematice.

Diplomová práce pracuje s dostatečným množstvím odborných pramenů a diplomantka také nepominula pracovat s omezenou judikaturou. Posuzovaná diplomová práce splňuje požadavky na úroveň této práce, a to jak po formální, tak i obsahové stránce.

Při ústní obhajobě by se měla diplomantka vyjádřit, v návaznosti na zpracovávanou problematiku, k případnému návrhu de lege refenda na to, aby trestní úprava upravovala speciálně otázku přípustného rizika ve vztahu ke zdravotnictví.

S ohledem na shora uváděné skutečnosti, může být předložená diplomová práce podkladem pro úspěšnou ústní obhajobu.

V závislosti na průběh ústní obhajoby navrhuji kvalifikaci předložené diplomové práce známkou **výborně až velmi dobře**.

doc. JUDr. Jan Kocina, Ph.D.
konzultant diplomové práce

Univerzita obrany v Plzni
Fakulta právnická
Katedra trestního práva

