

When Doctors Do Harm: Medical Malpractice in the Halakhah, Part 2

The Freehof Institute of Progressive Halakhah

Twelve-Minute Shiur #30

1 Resp. Tashbetz (R. Shimeon b. Tzemah Duran, 15th-century Spain-Algeria), 3:82

2
3 העולה מזה הוא כי רופא אומן ונתנו לו רשות ב"ד לרפאת וטעה והזיק והכירו טעותו רופאים אחרים
4 אומנים חייב הוא בין בשוגג בין במזיד מן הדין כדין חובל ...
5 ואם לא טעה ועשה הראוי לו לעשות אלא ששגג בפשיעתו וחבל פטור מפני תקון העולם ודינו מסור
6 לשמים.
7

8 We conclude from the foregoing analysis that the expert physician, who has received
9 permission/license from the *beit din* to practice and who errs (*ta'ah*) and causes injury
10 whether intentionally or accidentally is obligated under the law of damages to
11 compensate the patient for that injury in cases where other expert physicians recognize
12 his error.

13 If he did not err but rather provided the proper standard of care (literally, "he did what
14 was proper for him to do"), yet he injured the patient accidentally (*shagag*) through his
15 negligence (*p'shi'ato*), he is exempt from liability for the betterment of society (*mipnei
16 tikun olam*). His judgment is handed over to Heaven.
17

18
19 R. Eliezer Yehudah Waldenberg, Resp. Tzitz Eliezer, vol. 5, Ramat Rahel no. 23

20
21 ונראה דמסתבר לומר דבטעה הרופא בעשיית זריקה והחליף והזריק לחולה זריקה כזאת שגרמה
22 למיתת החולה או לחבלתו דבכה"ג חייב אליבא דכו"ע, וכן אותו הדבר בהחליף סמי - הרפאה שהיה
23 צריך לתת לו, דדווקא בטעה הרופא וחשב לזריקה זאת או לסם זה למרפא הוא דיש מקום לומר
24 דאנוס הוא ואין לו אלא מה שענינו רואות או דאין לך ברפואה שלא תהא בה מדת מה של סכנה ומה
25 שמרפא לזה ממית לזה ... משום דהא בכל זאת התעסק במצות הריפוי כפי הבנתו בחכמת הרפואה
26 שבידו, אבל משא"כ בגוונא הנ"ל בהחליף הזריקה או סם - המרפא דבזה הרי מתברר דגם לפי הבנתו
27 הוא לא התעסק כלל וכלל במצות הריפוי אלא בפחזותו החליף סם - החיים בסם - המות,
28 וא"כ מסתבר דכל בכגון דא אמרינן דאדם מועד לעולם, דדרכן של רופאים להתבונן בדרכי נתינת סמי
29 - המרפא היטב ולכן שגגתו עולה לו בזה לזדון אליבא דכו"ע.
30

31 It stands to reason that if a physician errs and gives the wrong injection to a patient, or
32 switches the proper drug for a harmful one, causing death or injury, then he is liable for
33 damages according to all opinions. For it is only when the physician administers a drug
34 that he thinks will be therapeutic that we can consider him *ahnus* ("coerced"), either
35 because he has acted according to his best judgment or because all medical procedures
36 involve a degree of danger... Even though the patient was harmed, the physician acted
37 according to his medical knowledge and training. This is not the case when he mistakenly
38 administers the wrong injection, for even according to his own knowledge and training he

39 has not engaged in the *mitzvah* of healing. Rather, in his haste he has exchanged the
40 lifesaving drug for one that causes the patient's death.
41 In all such cases, we apply the rule that a human being is always liable for damages that
42 she or he causes [אדם מועד לעולם; *M. Bava Kama* 2:6], for it is proper procedure for
43 doctors to carefully examine medications before administering them. Thus, according to
44 all opinions, the physician's inadvertent act is considered intentional.