



厦门大学知识产权研究丛书

总主编 林秀芹

我国专利侵权损害赔偿制度的 法经济学研究

李 晶◎著

Legal and Economic Research of China's Patent
Infringement Damage Compensation System



知识产权出版社

全国百佳图书出版单位



厦门大学知识产权研究丛书

总主编 林秀芹

中央高校基本科研业务费专项资金 (ZK1005) 资助

Supported by the Fundamental Research Funds for the Central Universities (ZK1005)

我国专利侵权损害赔偿制度 的法经济学研究

李 晶◎著

Legal and Economic Research of China's Patent
Infringement Damage Compensation System



知识产权出版社

全国百佳图书出版单位

图书在版编目 (CIP) 数据

我国专利侵权损害赔偿制度的法经济学研究 / 李晶著. —北京: 知识产权出版社, 2019. 7

ISBN 978-7-5130-6199-5

I. ①我… II. ①李… III. ①专利侵权—赔偿—研究—中国 IV. ①D923.424

中国版本图书馆 CIP 数据核字 (2019) 第 144071 号

责任编辑: 刘 睿 邓 莹
文字编辑: 邓 莹

责任校对: 王 岩
责任印制: 刘译文

我国专利侵权损害赔偿制度的法经济学研究

李 晶 著

出版发行: 知识产权出版社 有限责任公司

社 址: 北京市海淀区气象路 50 号院

责编电话: 010-82000860 转 8346

发行电话: 010-82000860 转 8101/8102

印 刷: 北京嘉恒彩色印刷有限责任公司

开 本: 720mm×1000mm 1/16

版 次: 2019 年 7 月第 1 版

字 数: 212 千字

ISBN 978-7-5130-6199-5

网 址: <http://www.ipph.cn>

邮 编: 100081

责编邮箱: dengying@cnipr.com

发行传真: 010-82000893/82005070/82000270

经 销: 各大网上书店、新华书店及相关专业书店

印 张: 14

印 次: 2019 年 7 月第 1 次印刷

定 价: 58.00 元

出版权专有 侵权必究

如有印装质量问题, 本社负责调换。

前 言

专利侵权损害赔偿作为最重要的专利救济途径，是激励及保护创新之有效政策杠杆。我国当前以加大专利侵权损害赔偿力度为路径的专利战略转向最终能否在我国实现社会福利最优的实施效果，有赖于决策者对专利侵权损害赔偿体系运行收益与成本的深刻理解。本书拟运用成本与收益分析来评估我国现有专利侵权损害赔偿制度的运行实效和福利效应，据此为我国专利公共政策的制定与完善提供理论依据及政策指引。

本书的创新点主要有以下几点：首先，构建以效率与效益为价值指引的专利侵权法定赔偿规范化量赔标准：第一步应以基础性、普适性及中位数代表性为原则确立基准参考案例；第二步通过比较个案与基准参考案例在专利商业化程度及侵权情节要素上的区别，并运用如下计算公式来确定个案最终赔偿额：

法院对原告法定赔偿额的支持程度 = 专利商业化程度 30% + 侵权能力 30% + 侵权所涉金额 10% + 地域范围 10% + 侵权持续时间 10% + 故意侵权 10%

其次，引入累积创新理论作为加大赔偿力度司法趋势的限制原则。鉴于中短期内我国企业主流的创新模式属于累积创新，专利侵权损害赔偿制度这一政策变量需要通过选择性适用市场分摊与全部市场价值原则、引入赔偿金分割制度以默许、保护甚至鼓励边际合法行为等措施最大程度地减少制度的实施成本。

再次，提出专利侵权损害赔偿之顺位设计必须符合纳什均衡。通过评估不同计算方式下个体福利与社会福利之间的均衡程度，本书提出，应通

过优先适用合理许可使用费倍数及因侵权所受损、审慎适用因侵权获利、确立法定赔偿的例外适用原则等路径以促成利益相关人之间相互监督、制约的合作博弈关系。

最后，倡导在专利侵权损害赔偿制度中对成功商业化的专利给予倾斜保护。本书分析了对成功商业化专利进行倾斜保护的经济理性，提出应通过明晰“专利商业化”的认定标准、给予合法商业化专利默认为三倍许可费保护、将专利的商业化程度作为法定赔偿量化确定的最重要因素等建议，促成我国专利从技术到运用的跨越。

目 录

绪 论	(1)
第一章 我国专利侵权损害赔偿制度之现状、问题及成因研究	(22)
第一节 我国专利侵权损害赔偿制度之现状	(22)
第二节 我国专利侵权损害赔偿制度之问题	(25)
第三节 我国现行专利侵权损害赔偿制度问题之成因研究	(33)
第四节 本章小结	(45)
第二章 我国专利侵权损害赔偿制度法经济学研究的理论基础	(47)
第一节 专利侵权损害制度的传统法学理论及局限	(47)
第二节 专利侵权损害赔偿制度法经济学研究之兴起	(53)
第三节 专利侵权损害赔偿制度法经济学研究之理论框架	(60)
第四节 本章小结	(70)
第三章 我国专利侵权法定赔偿的法经济学研究	(73)
第一节 引言	(74)
第二节 我国专利侵权法定赔偿适用现状	(77)
第三节 我国专利侵权法定赔偿计算方式之成本	(78)
第四节 我国专利侵权法定赔偿计算方式之收益	(84)
第五节 构建以效率与效益原则为导向的专利侵权法定赔偿制度	(90)
第六节 本章小结	(112)
第四章 我国专利侵权合理许可使用费倍数赔偿的法经济学研究	(113)
第一节 引言	(114)
第二节 我国合理许可费倍数计算方式的实施现状	(119)
第三节 我国合理许可使用费倍数计算方式之成本	(122)

第四节	我国合理许可使用费倍数计算方式之收益	(128)
第五节	构建符合我国累积创新需求的合理许可使用费损害赔偿 制度	(133)
第六节	本章小结	(141)
第五章	我国专利侵权损害赔偿因侵权获利计算方式的法经济学 研究	(142)
第一节	引言	(143)
第二节	我国专利因侵权获利计算方式的实施现状	(146)
第三节	我国因侵权获利计算方式之收益	(148)
第四节	我国因侵权获利计算方式之成本	(151)
第五节	构建以最小化事故成本、最大化社会福利为原则的因侵权 获利损害赔偿制度	(160)
第六节	本章小结	(170)
第六章	我国专利侵权损害赔偿因侵权受损计算方式的法经济学 研究	(171)
第一节	引言	(172)
第二节	我国因侵权受损计算方式的实施现状	(175)
第三节	因侵权受损计算方式之收益	(177)
第四节	因侵权受损计算方式之成本	(182)
第五节	构建符合我国累积创新需求的因侵权受损损害赔偿 制度	(188)
第六节	本章小结	(195)
第七章	结论和展望	(196)
第一节	研究结论	(196)
第二节	研究展望	(199)
参考文献		(201)

绪 论

一、研究背景

随着我国经济发展方式加快转变, 创新引领发展的趋势越发明显, 实证数据体现自 2008 年以来, 我国的产业创新模式已经初步实现从单纯的引进、模仿向集成创新的跃迁。^① 但不可否认的是, 我国的自主创新仍面临严峻挑战, 具体体现在: 原始创新与基础科学领域少有建树; 专利质量、专利商业化运用能力与发达国家差距巨大; 过度依赖政府推动, 企业创新动力和活力不足; 创新资源配置重复分散、使用效率不高、共享不足; 专利侵权现象较为普遍, 特别是群体侵权、重复侵权还较为严重。

制度经济学理论认为, 制度创新可以从根本上改变经济主体的各种决策, 成为推动技术创新的最重要力量。^② 著名经济学家吴敬琏也指出: 在经济增长方式转变过程中, 有两个因素最为重要: 一个是技术创新因素, 一个是制度创新因素, 而制度因素重于技术因素。^③ 专利法是以保护专利权人合法权益、鼓励发明创造、推动发明创造的运用、提高创新能力以及促进科学技术进步和经济社会发展为目的的基本法律制度, 是影响我国经济发展与转型的重要制度因素。专利侵权损害赔偿作为最重要的专利救济

① 高锡荣, 罗琳. 中国创新转型的启动证据——基于专利实施许可的分析 [J]. 科学学研究, 2014 (7): 1001.

② NORTH, DOUGLASS, C., ROBERT P. THOMAS, The Rise of the Western World: a New Economic History [M]. Cambridge: Cambridge University Press, 1973: 24.

③ 吴敬琏. 制度重于技术——论发展我国高新技术产业 [J]. 经济社会体制比较, 1999 (5): 1-6.

途径,直接决定了专利权人的经济激励以及侵权人的侵权成本,专利侵权损害赔偿制度的合理构建及有效实施可以激励创新、促进经济发展方式的转型、优化产业结构,是行之有效的政策杠杆,对我国的经济转型和创新战略具有重要意义。2015年12月2日公布的《中华人民共和国专利法修订草案(送审稿)》中最为重要的修改方向即为加大专利保护力度以维护权利人合法权益。2015年12月22日发布的《国务院关于新形势下加快知识产权强国建设的若干意见》强调应通过提高知识产权侵权法定赔偿上限,针对情节严重的恶意侵权行为实施惩罚性赔偿并由侵权人承担实际发生的合理开支等途径加大知识产权侵权行为惩治力度,实行严格的司法保护。2015年3月18日,最高人民法院院长周强在最高法院知识产权司法保护中心成立大会时指出,应针对知识产权司法审判面临的举证难等问题,探索建立知识产权诉讼证据开示制度,研究公平合理的知识产权诉讼举证规则,设计合理有效的证据保全制度,积极开展知识产权侵权损害赔偿制度理论研究。以上事例均说明我国已经开始了以加强专利司法保护力度为路径的、主动自觉的专利战略调整。

与此同时,专利制度影响技术变革与经济发 展的机理和效果是十分复杂的。政策科学理论认为,公共政策是有一定限度的,如果某一公共政策所产生的社会成本较高,就可能难以达到预期目的,甚至可能带来不利后果。专利政策有赖于一般社会条件的成就,影响专利产品生产、传递、利用的基本条件必须具备,包括专利政策赖以存在和有效实施的经济、科技、文化等物质社会和社会环境,以及基于专利政策导向而配套形成的相关公共政策体系。如果上述条件得不到满足,专利政策就不能达到预期效果,甚至可能产生负面影响。^①现阶段虽然我国某些行业的领军企业已经初步具备了原始创新能力,但大部分企业主流的创新模式属于累积创新;图0-1与图0-2显示,在我国,内资企业拥有的发明专利与外资企业拥有的发明专利相比呈现“双低”特征:内资企业有效发明专利在内资企业所

^① 吴汉东.利弊之间:知识产权制度的政策科学分析[J].法商研究,2006(5):6.

有专利总数中所占比例较低,仅为 17.6%,内资企业长年限有效发明专利维持率较低,仅为 7.6%;同时在我国市场上具备较高商业价值的核心专利、基础专利多被外资企业掌握,累积创新严重依赖外资企业所有之专利;^①图 0-3 显示 2005~2013 年,我国始终处于典型的“知识产权净进口国”地位,且知识产权许可费逆差近年来呈现不断扩大趋势。^②因此加大侵权损害赔偿力度对我国企业累积创新将产生何种成本与影响值得深入研究。与此同时,在我国现行社会环境和执法环境下,侵权人具有极强的动机采取机会主义行为,提供虚假营业利润信息,甚至主动造假以承担低水

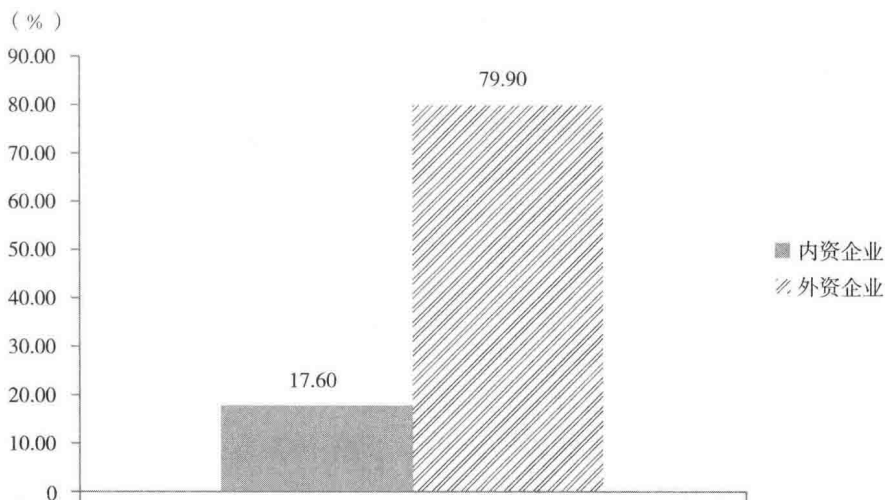


图 0-1 发明专利在内外资企业各自持有的专利总数中的比重

资料来源:国家知识产权局规划发展局:《2014 年中国有效专利年度报告》,国家知识产权局规划发展司,2015 年 11 月。

① 国家知识产权局规划发展局 2013 年中国有效专利年度报告(一) [EB/OL]. <http://www.sipo.gov.cn/ghfzs/zltjjb/201503/P020150325527033534175.pdf>, 2013-12-05/2015-08-05.

② 世界银行. 知识产权使用费, 接受 [DB/OL]. <http://data.worldbank.org.cn/indicator/BX.GSR.ROYL.CD/countries?page=1>, 2015-06-15; 世界银行. 知识产权使用费, 支付 [DB/OL]. <http://data.worldbank.org.cn/indicator/BM.GSR.ROYL.CD>, 2015-06-15.

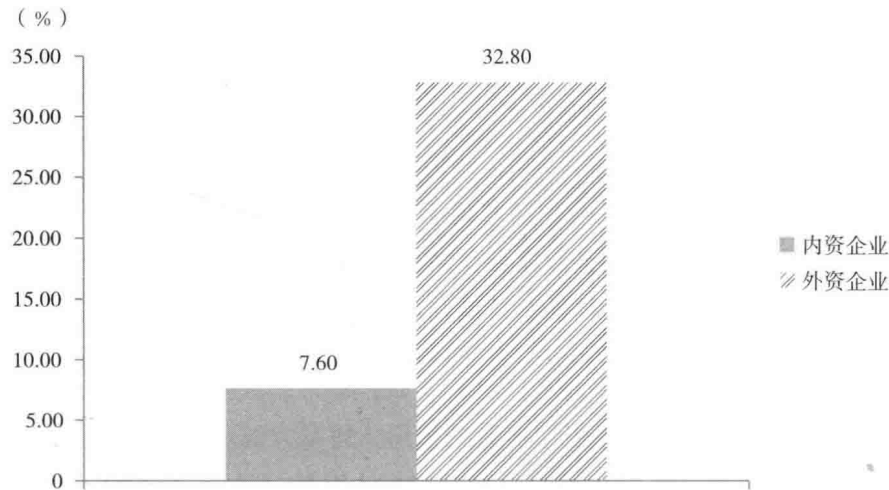


图 0-2 有效期超过十年的发明专利在内外资企业各自持有的发明专利总数中的比重情况

资料来源：国家知识产权局规划发展局：《2014 年中国有效专利年度报告》，国家知识产权规划发展司，2015 年 11 月。

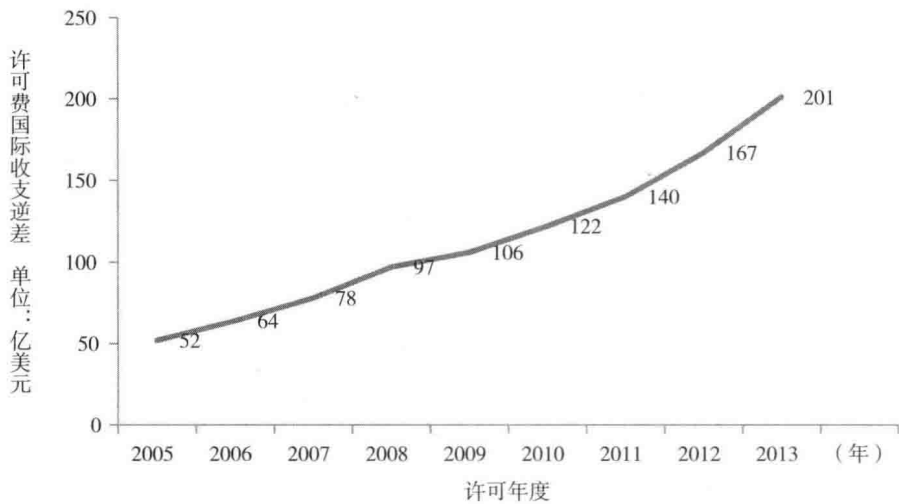


图 0-3 2005~2013 年中国知识产权许可费逆差情况

资料来源：世界银行：知识产权使用费，接受 [DB/OL]，<http://data.worldbank.org.cn/indicator/BX.GSR.ROYL.CD/countries?page=1>，2015-06-15。

平的专利侵权赔偿。在社会诚信程度不高、法院保全执法力量有限而侵权又大量存在的背景下,如果没有健全的机制以加强证据保全的执行、强制力度并有效震慑伪造财务文件行为,所谓专利侵权损害赔偿的科学计算与量化只能沦为屠龙之技。

我国 2008 年《专利法》已经确立了一套符合国际公约标准的、相对完整的侵权损害赔偿制度,其基本目标在于通过补偿性赔偿使受害人恢复到未遭侵权以前的效用水平,意在“使受害人完好无损”,其实施的方式应当“有助于技术创新以及技术转让和传播,有助于技术知识的创作者与使用者以增进社会和经济福利、有助于权利和义务平衡的方式相互受益”。^①然而在具体实施过程中,专利作为创新程度最高的知识产权类型,其侵权损害赔偿水平长期处于低水平状态。据统计,专利侵权案件中的原告主张的损害赔偿均值为 50.1 万元,法院最终支持的平均金额仅为 15.9 万元,法院对原告的判赔支持度均值仅为 36.8%,^②据此国内产业界普遍反映“专利保护实施效果与创新主体的期待存在较大差距”,^③将知识产权执法力度与世界其他国家进行比较,我国也远未达到世界平均水平。^④为何这一用心良好的制度设计与司法实践存在如此反差?我国现有专利侵权损害赔偿制度是否实现了专利法预期的立法目的,换言之,专利侵权损害赔偿的司法运行现状是否有效?如何确保加大专利侵权行为惩治力度这一政策转向最终在我国实现社会福利最优的实施效果?显然这些问题对于我国顺利实施国家知识产权战略,实现创新驱动是至关重要的。然而学界对上述问题的讨论绝大多数止于理论分析,而鲜有实证研究。对我国专利

① Agreement on Trade - Related Aspects of Intellectual Property Rights. Part 1, Article 7.

② 詹映,张弘.我国知识产权侵权司法判例实证研究——以维权成本和侵权代价为中心[J].科研管理,2015(7):150.

③ 中华人民共和国国家知识产权局.关于《中华人民共和国专利法修改草案(征求意见稿)》的说明[Z].2015.

④ 2010 年,中国知识产权执法力度综合指数在全球 122 个国家和地区中位列第 92 位。详见詹映.我国知识产权保护水平的实证研究——国际比较与适度性评判[J].科学学研究,2013(9):1347-1354.

侵权损害赔偿制度运行实效的判定或是依据个案当事人的主观感受，或是仅对专利侵权损害赔偿立法进行法律规范分析，缺乏对我国专利侵权损害赔偿运行实效的定量研究。正是在上述背景下，笔者将“我国专利侵权损害赔偿制度的法经济学分析”作为本研究方向，拟运用成本与收益分析法评估我国现有专利侵权损害赔偿计算规则的效率功能和福利效应，据此构建专利侵权损害赔偿计算规则的科学量化体系，以期为我国专利公共政策的制定和当前正在进行的最新一轮专利法修订提供理论依据及政策指引。

二、研究目的与意义

基于上述背景，本书拟采用法经济学的理论与方法，对我国专利侵权损害赔偿制度的运行实效与改善建议进行经济分析，意图构建以最大化社会福利、最小化实施成本为原则的专利侵权损害赔偿制度，为我国创新驱动战略提供法律保障。

（一）理论意义

本书理论意义有以下两点。

首先，探索了专利侵权损害赔偿制度对我国产业累积创新、社会福利的影响，为我国构建最优专利救济提供了理论与实证依据。专利侵权损害赔偿作为最重要的专利救济途径，直接决定了专利权人的经济激励以及侵权人的侵权成本，专利侵权损害赔偿制度的合理构建及有效实施可以激励创新、促进经济发展方式的转型、优化产业结构，是行之有效的政策杠杆，对我国的经济转型和创新战略具有重要意义。目前学者对我国专利侵权诉讼的研究主要是基于法律文本分析的定性研究，实证研究比较缺乏，尤其缺乏对合理专利许可使用费、因侵权获利、因侵权受损专利侵权损害赔偿计算方式的实证研究，本书在一定程度上弥补了这一领域的研究空白。

其次，运用了法经济学的方式评估我国现行专利侵权损害赔偿制度运行实效，具有方法论上的启示意义。本书主张法律制度应追求社会经济效率，专利法最重要目的应基于功利角度，即为了保护专利权人合法权益、

鼓励发明创造、推动发明创造的运用、提高创新能力以及促进科学技术进步和经济社会发展。^① 基于这一观点,本书对专利侵权损害赔偿制度涉及的所有主体进行收益成本分析,研究各个主体会如何理性地对现行制度/改善建议的法律激励/法律引导做出反应,以及他们的反应是否会提升或降低社会福利,以此评估专利侵权损害赔偿制度的运行效果并提出改善建议,将法学与经济学分析方法紧密结合,将法经济学与我国立法、司法实践相结合,为法经济学的本土化做出了有益探索。

(二) 现实意义

运用经济学方法研究我国专利侵权损害赔偿制度的现实意义如下。

首先,在立法层面,对构建有效服务我国自主创新战略的专利侵权损害赔偿制度,具有重要的指导意义。以加强专利司法保护力度为路径的专利战略调整是“中国制造”到“中国智造”产业转型背景下自主的制度选择,然而这一用心良好的政策最终能否在我国实现社会福利最优的实施效果,有赖于决策者对专利侵权损害赔偿体系运行收益与成本的深刻理解。本书从经济效率的角度提出了降低制度运行成本的立法原则与立法对策,对构建高效的,符合纳什均衡的专利侵权损害赔偿制度提供了重要理论依据及政策指引。

其次,在司法层面,为法官公正、高效审理专利侵权案件、有效保护创新成果提供了有益的理论指引。专利法所对应的科技领域发展日新月异,近年来随着标准组织、多重专利产品、专利流氓商业模式的涌现,专利法保护领域的新问题、新矛盾层出不穷,而专利法作为成文法,具有法律原则性与稳定性的一般属性,无法随时修改。专利法的相对滞后性需要法官在法律没有规定或规定模糊时,能够以最符合专利法立法本意的方式创造性地诠释及适用规则以解决纠纷。本书深入分析了专利侵权损害赔偿规则运行的经济逻辑,指出了该制度实施过程出现的权利空置、逆向选择、实施异化等不良倾向,并为该制度实施过程中的难点构建了一整套具有操作性的解决方案,包括法定赔偿的科学计算与量化、基于我国累积创

^① 我国《专利法》第1条阐明的专利法立法目的。

新的特征及需求选择性适用技术分摊原则与全部市场价值原则等，为法官公正、高效审理专利侵权案件、有效保护自主创新提供了有益的理论指引。

三、研究方法 with 内容

(一) 研究方法

1. 法经济分析法

本书在研究专利权人、侵权人及法院对不同损害赔偿计算方式的决策反应以评估现行计算方式的外部性和构建最优赔偿计算方式时运用了行为预测方法；在评估不同计算规则经济效率与社会福利效应时运用了成本收益分析方法；运用效果评估方法分析了不同计算规则对权利人诉讼收益、诉讼成本及侵权人侵权成本，得出了较为客观的量化结论。

2. 案例分析法

对于我国专利侵权法定赔偿审判尺度统一性研究，本书主要采用案例分析。笔者通过选取同一权利人就同一专利的系列维权案，对不同法院运用的损害赔偿计算规则、判罚绝对数额、对原告起诉额支持程度、法定赔偿参考系数进行统计及案例分析，从而证明我国专利侵权法定赔偿审判存在适用尺度不一、判罚缺乏清晰说理及可预测性的问题。

3. 定量分析法

笔者对我国发明专利侵权损害赔偿的实效提出研究假设，通过调查研究、统计分析、相关分析等计量研究方法，论证我国现有专利侵权损害赔偿对权利人严重补偿不足，四种存在先后适用次序的计算方式只有法定赔偿获得压倒性适用，对权利人维权成本补偿程度偏低，法定赔偿计算方式的诉讼效率相较于其他三种计算方式并不明显等，并据此提出针对性改善意见。

4. 法理分析法

本书基于传统法学的实质正义理论、专利制度的激励理论以及侵权法中关于补偿性赔偿的填平理论，提出了最优专利侵权损害赔偿的应然标

准,以此评估专利损害赔偿不同计算方式的实施实效,并据此作为修正与完善现有专利侵权损害赔偿制度的理论基础。

(二) 研究内容

本书的研究内容主要分为八个部分。

第一部分,对选题的背景和意义进行详细阐释。如何通过专利侵权损害赔偿制度调整一国专利的保护强度,从而促进创新及本国产业发展是各国的理论研究热点;我国的产业创新模式已经初步实现从单纯的引进、模仿向集成创新的跃迁,急需加大专利侵权行为惩治力度以矫正司法保护中严重的赔偿不足;我国现有专利侵权损害赔偿制度在实施过程中出现了异化及权利空置倾向,亟待通过构建符合纳什均衡的配套机制以实现最优的赔偿水平。

第二部分,对我国专利侵权损害赔偿制度的现状、存在问题及成因进行总体的梳理,该部分是对我国专利侵权损害赔偿制度进行法经济学分析及制度优化构建的逻辑起点,只有准确的诠释及定位专利侵权损害赔偿制度的问题及成因,才能引导立法与司法突破智识资源的局限,使专利侵权损害赔偿制度能真正贴近中国市场经济运行的现实特征及要求,使专利法真正实现利益的动态平衡。

第三部分,对相关理论进行综述,并据此构建本书的理论框架与评估体系。对专利制度目的论、最优专利救济理论、累积创新理论、专利价值实现理论进行综述,为本书提供理论支撑,并构建了我国专利侵权损害赔偿制度的经济学分析框架,为制度建议与完善提供理论支撑。

第四部分,对我国专利侵权法定损害赔偿计算方式进行法经济学分析,首先运用统计分析对我国专利侵权法定赔偿的适用现状进行案例实证研究,其次基于收益成本分析方法对我国专利侵权法定赔偿制度的运行实效进行评估,在此基础上针对性地提出构建法定赔偿量化标准、提升对原告诉请金额的支持率、确立法定赔偿的例外适用原则及强化法定赔偿额确定的论证环节等制度改善建议。

第五部分,对我国专利侵权合理许可使用费损害赔偿计算方式进行法

经济学分析,首先运用统计分析对该计算方式的实施现状进行案例实证研究,其次基于收益成本分析方法对该制度的运行实效进行评估,在此基础上针对性地提出明晰“明显不合理”许可使用费上限的举证路径、对合法商业化的专利给予三倍许可费倾斜保护及对满足在先许可交易真实性审查时默认适用合理许可费倍数计算方式等制度改善建议。

第六部分,对我国专利侵权因侵权所受损失损害赔偿计算方式进行法经济学分析,首先运用统计分析对该计算方式的实施现状进行案例实证研究,其次基于收益成本分析方法对该制度的运行实效进行评估,在此基础上针对性地提出明晰该方式适用几大关键要素之举证指引、基于我国累积创新的特征及需求引入技术分摊原则并选择性适用等制度改善建议。

第七部分,对我国专利侵权因侵权获利损害赔偿计算方式进行法经济学分析,首先运用统计分析对该计算方式的实施现状进行案例实证研究,其次基于收益成本分析方法对该制度的运行实效进行评估,在此基础上针对性地提出审慎适用专利损害赔偿侵权获利计算方式、探索设立税务、公安、法院三方联动的证据妨碍机制及赔偿金分割制度、基于我国累积创新的特征及需求选择性适用技术分摊原则与全部市场价值原则、将对被告财务资料进行审计的费用列入维权合理开支等制度完善建议。

第八部分,基于以上的理论与实证研究,得出全书结论并提出我国专利侵权损害赔偿的整体适用框架及配套制度建议。

四、研究思路与创新点

(一) 研究思路

本书的研究思路,如图0-4所示,首先,对我国专利侵权损害赔偿制度的现状、存在问题及成因进行总体的梳理;其次,通过文献回顾,对专利制度目的论、最优专利救济理论、专利价值实现理论、累积创新理论与侵权法的法经济学分析理论、进行综述,在此基础上提出专利侵权损害赔偿制度运行的理论框架;再次,基于法经济学的成本收益分析角度分别对我国专利侵权损害赔偿的四大损害赔偿计算方式进行效率功能和福利效应