

《全面深化改革背景下的金融服务法创新》专辑

金融服务法评论

第七卷

主 办：中央财经大学金融服务法研究中心
中国证券法学研究会
北京市金融服务法学会
网络支持：中国金融服务法治网
(www.financialservicelaw.com.cn)

主 编：郭 锋
副 主 编：甘培忠 曾筱清
执行主编：邢会强

我国互联网金融发展情况、立法规制与司法应对/最高人民法院课题组

法国众筹立法与监管制度评述/顾晨

配资业务及相关信息系统之法律规制/中国证券法学研究会课题组

中国证券市场信息披露案例研究与评估年度报告（2014年度）/中国证券法学研究会课题组

金融危机后英国存款保险制度的改革及对我国的启示/曾筱清 焦晓洁

 法律出版社
LAW PRESS · CHINA

《全面深化改革背景下的金融服务法创新》

金融服务法评论

第七卷

主 办：中央财经大学金融服务法研究中心
中国证券法学研究会
北京市金融服务法学会

网络支持：中国金融服务法治网
(www.financialservicelaw.com.cn)

主 编：郭 锋
副 主 编：甘培忠 曾筱清
执行主编：邢会强

图书在版编目(CIP)数据

金融服务法评论. 第7卷 / 郭锋主编. —北京: 法律出版社, 2015. 7

ISBN 978 - 7 - 5118 - 8307 - 0

I. ①金… II. ①郭… III. ①金融法—研究—丛刊
IV. ①D912.280.4 - 55

中国版本图书馆 CIP 数据核字(2015)第 186603 号

金融服务法评论(第7卷)

主编 郭 锋

责任编辑 黄倩倩
装帧设计 李 瞻

© 法律出版社·中国

开本 720 毫米×960 毫米 1/16

版本 2015 年 12 月第 1 版

出版 法律出版社

总发行 中国法律图书有限公司

责任校对 王 丰

印刷 三河市龙大印装有限公司

印张 36.5 字数 642 千

印次 2015 年 12 月第 1 次印刷

编辑统筹 学术·对外出版分社

经销 新华书店

责任印制 陶 松

法律出版社/北京市丰台区莲花池西里 7 号(100073)

电子邮件/info@lawpress.com.cn

网址/www.lawpress.com.cn

销售热线/010-63939792/9779

咨询电话/010-63939796

中国法律图书有限公司/北京市丰台区莲花池西里 7 号(100073)

全国各地中法图分、子公司电话:

第一法律书店/010-63939781/9782

重庆公司/023-65382816/2908

北京分公司/010-62534456

西安分公司/029-85388843

上海公司/021-62071010/1636

深圳公司/0755-83072995

书号:ISBN 978 - 7 - 5118 - 8307 - 0

定价:68.00 元

(如有缺页或倒装,中国法律图书有限公司负责退换)

目录

Contents

互联网金融专题

我国互联网金融发展情况、立法规制与司法应对	最高人民法院课题组/3
互联网金融对我国《保险法》适用的影响	贾林青 贾辰歌/25
P2P 网络借贷平台:类金融机构的法律定位和监管	王斐民 周之琦/49
B2C 商业模式下第三方平台民事责任问题探讨	张春光/58
互联网众筹的法律风险及我国法律的完善	聂孝红 耿梦然/62
浅论互联网金融下股权众筹的本土化发展及监管	张 阳/83
法国众筹立法与监管制度评述	顾 晨/97

金融服务法总论

金融消费冷静期规则架构	李军华/113
论合会金融的法律规制	刘道云/134
美国金融集团的并表监管制度研究	向 彪/154
危机后金融机构薪酬体系监管改革的中美比较	禄 曼/183

证券法

配资业务及相关信息系统之法律规制	中国证券法学研究会课题组/199
中国证券市场信息披露案例研究与评估年度报告(2014 年度)	
	中国证券法学研究会课题组/238
两宗信息披露违法案胜诉行政判决反映的三点司法认知	张子学/304

2 金融服务法评论(第7卷)

证券虚假陈述民事赔偿案件系统风险的认定标准和计算方法

张保生 周伟 刘思远/313

证券短线交易规制的司法与监管案例实证

邱永红/326

上市公司分红政策完善研究

——一个代理成本角度的检视

杨光/357

公司收购制度立法模式探讨

陈景善/368

我国上市公司私有化过程中的小股东权益保护

郑人玮 刘晶/377

论融资融券交易担保机制的信托化构造

董新义/384

中国私募基金业的新趋势及其法律挑战

张诗伟/394

银行法

金融危机后英国存款保险制度的改革及对我国的启示

曾筱清 焦晓洁/401

韩国存款保险基金管理法律制度及对我国的启示

杨康/416

保险法

保险告知义务规则的最新发展及其启示

张虹/435

学术综述

金融创新背景下的金融服务法学

——2014年度中国金融服务法学研究动态与综述

朱玲/451

中国证券法学研究会2014年年会综述及重要成果

——全面深化改革背景下《证券法》的修订与完善

中国证券法学研究会秘书处/492

“国家治理现代化背景下的证券法治体系建设”理论研讨会暨中国

证券法学研究会2015年年会会议综述

中国证券法学研究会秘书处/501

市场化、法治化背景下的金融服务法创新与发展

——北京市金融服务法学研究会2014年年会综述

张培/513

国外金融立法文本中译本

法国《参与性融资法令》	顾 晨 译/523
美国《工商初创企业推动法》	荣 浩 顾 晨 译/539
韩国金融监督院《金融纠纷调解细则》	董新义 杨 康 译/561

《金融服务法评论》征稿启事与注释体例/572

Contents

Special Paper on Internet Finance

- Development Circumstance, Legislative Regulation and Judicial
Respond on Internet Finance in China
Research Group of Supreme People's Court/3
- Influence of internet finance on the implement of PRC Insurance Law
Jia Linqing and Jia Chenge/25
- P2P Online Lending Platform; Legal Position and Supervision
on Quasi-Financial Institution *Wang Feiming and Zhou Zhiqi/49*
- Discussion on Problems of Civil Liability of the Third Party
under B2C Business Model *Zhang Chunguang/58*
- Legal Risks in Internet Crowdfunding and Improvement of
Chinese Law *Nie Xiaohong and Geng Mengran/62*
- Research on Local Development and Supervision of
Crowdfunding under Internet Finance *Zhang Yang/83*
- Review on Legislation and Supervision System of Crowdfunding
in France *Gu Chen/97*

General Theories of Financial Service Laws

- Regulatory Framework of Financial Consumption under Cooling
Period *Li Junhua/113*
- On the Legal Regulation of "He-hui" Finance *Liu Daoyun/134*
- The Research of the Consolidated Supervision over Financial

Groups in America	<i>Xiang Biao</i> /154
Sino-US Comparison of the Financial Institutions Compensation Regulation Reform in the Post-crisis Era	<i>Lu Man</i> /183

Security Laws

The Legal Regulation of Funding – match Business and Related Information Systems	<i>Research Team of China Securities Law Research Association</i> /199
Cases Study and Evaluation Annual Report of Information Disclosure in China Securities Market(2014)	<i>Research Team of China Securities Law Research Association</i> /238
Three Judicial Cognitions Reflected from Two Administrative Prevailing Judgements on Two Illegal Disclosure Cases	<i>Zhang Zixue</i> /304
Judging Standards and Calculation Methods of System Risk in Civil Compensation Cases of Securities False Statements	<i>Zhang Baosheng, Zhou Wei and Liu Siyuan</i> /313
Practical Studies on Judicature and Supervision Cases of Regulation of Securities Short-swing Trading	<i>Qiu Yonghong</i> /326
Research on Improvement of Dividend Policy —An Examination in the Perspective of Cost-Proxy	<i>Yang Guang</i> /357
Discussion on Legislation Model of Company Acquisition System	<i>Chen Jingshan</i> /368
Minority Shareholders' Interests Protection in the Process of Privatization of Listed Companies in China	<i>Zheng Renwei and Liu Jing</i> /377
Trust Structure of Guarantee Mechanism in Margin Trading	<i>Dong Xinyi</i> /384
New Trend and Legal Challenge of Privately-offered Fund Industry	<i>Zhang Shiwei</i> /394

Banking laws

The Reform of Deposit Insurance in UK after Financial Crisis	
--	--

and the Enlightenment to China	<i>Zeng Xiaoqing and Jiao Xiaojie/401</i>
Management Legal System of Deposit Insurance Fund in Korea	
and the Enlightenment to China	<i>Yang Kang/416</i>

Insurance Laws

The Latest Development of Rules on Disclosure Duty of Insurance and the Enlightenment	<i>Zhang Hong/435</i>
---	-----------------------

Academic Review

Financial Service Law Science on the Background of the Financial Innovation	
—A Review of the Studies on Financial Services Laws in 2014	<i>Zhu Ling/451</i>
A Review of the Annual Conference of the China Securities Research Commission in 2014	
—Revise and Improvement of Security Law on the Background of comprehensively deepening reforms	
	<i>Secretariat of the China Securities Research Commission/492</i>
Theory Seminar of “Construction of Securities Legal Institution on the Background of Modernization of State Governance” and A Review of the Annual Conference of the China Securities Research Commission in 2015	
	<i>Secretariat of the China Securities Research Commission/501</i>
The Innovation and Development of Financial Service Law on the Background of Marketization and Legalization	
—A Review of the Annual Conference of the Beijing Financial Service Law Research Commission in 2014	<i>Zhang Pei/513</i>

Legal Translations of Foreign Financial Service Law

Ordonnance no 2014 – 559 du 30 mai 2014 Relative au financement participative (France)	<i>Translated by Gu Chen/523</i>
--	----------------------------------

4 金融服务法评论(第7卷)

Jumpstart Our Business Startups (JOBS) Act (USA)

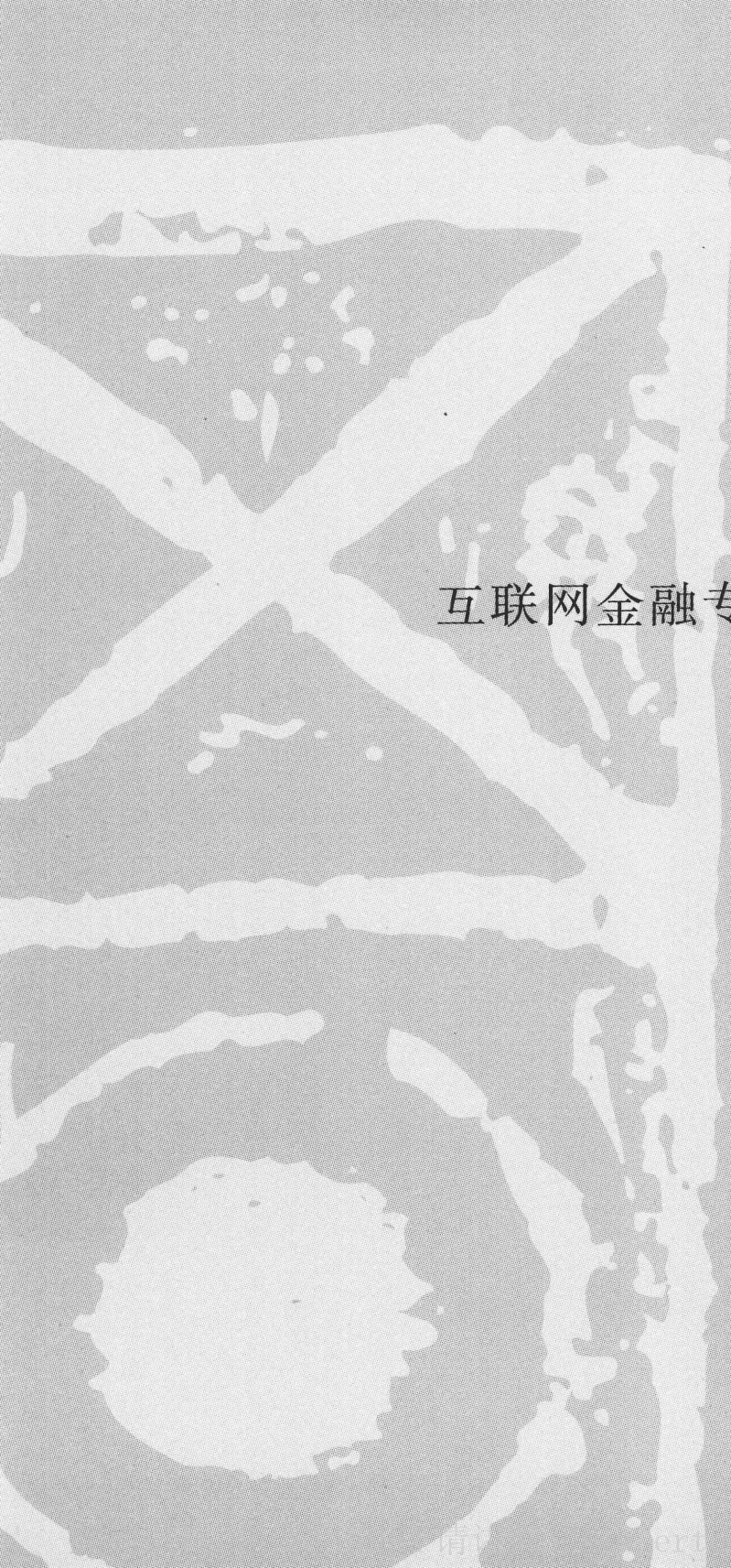
Translated by Rong Hao and Gu Chen/539

Financial Supervisory Service: The Financial Dispute Mediation

Rules (Korea)

Translated by Dong Xinyi and Yang Kang/561

A Notice Inviting Contributions and Note style to *Financial
Service Law Review /572*



互联网金融专题

我国互联网金融发展情况、立法规制与司法应对

最高人民法院课题组*

内容摘要:互联网金融的主要形式包括第三方网络支付结算、互联网投资理财、互联网借贷、互联网众筹集资等。对互联网金融的监管应遵循保护金融消费者与中小投资者利益的原则、强制性信息披露原则、防范欺诈与系统性金融风险原则、行业自律原则、建设与优化互联网金融发展环境原则等。为完善互联网金融的立法规制,应清理、修改现行法律中禁止、限制互联网金融发展的规定,抓紧制定规范、管理互联网金融的单行法律、行政法规、部门规章。人民法院应坚持司法能动、为金融改革、金融创新、金融安全提供司法保障,及时研究出台审理互联网金融民事纠纷案件的司法解释,认真解决网络交易举证难,鼓励诉前调解,依法打击互联网金融犯罪。

关键词:互联网金融 立法规制 司法应对 金融消费者保护

一、互联网金融的产生与发展

互联网金融是以互联网和移动通信网络为载体或平台所实现的资金融通活动,是对传统金融机构或非金融商业机构借助现代互联网络和移动通信网络实现金融服务在网络及各种移动终端的延伸这一现象的总称。与之可做同义使用的概念还有网络金融(cyber finance/ banking)、网络银行(e-banking)、在线金融(online finance/banking)等。互联网金融的主要形式包括以下几种:第三方网络支付结算、互联网投资理财、互联网借贷、互联网众筹等。

从全球视野看,早在20世纪80年代,金融就已经开始“触网”。但是,二者的交集也仅表现为金融机构利用网络传递、散播金融服务或产品信息。消费者可以通过浏览页面的方式主动获得金融服务或产品的信息,而无须像在无网络环境下那样以面谈或电话的方式获得金融服务或产品的信息。此时,互联网仅是作为一个产品或服务信息的推介渠道,金融行为的实际发生仍然是在线下。一般认为,1995年,世界第一家网络银行——美国安全第一网络银行诞生,标志着“互联网金

* 课题组负责人郭锋,成员:司艳丽、吴韬、黄震、邢会强、肖芳、陈飞、杜晶、董新义。

融”时代的到来。截至目前,全球能提供网上银行服务的银行、储贷机构已超过5000家。近二十年来,互联网金融在信息技术的推动下,伴随着经济与社会的进步,不断深化发展,至今方兴未艾。

近年来,中国互联网金融以其独有的普惠、方便、快捷的特点,点燃民众被压抑多年的对创新金融服务的极大需求,因此,瞬间爆发出巨大发展潜力和规模。过去的2013年,中国互联网金融业蓬勃发展。互联网金融从单纯的支付业务向转账汇款、跨境结算、小额信贷、现金管理、资产管理、供应链金融、基金和保险代销、信用卡还款等传统银行业务领域渗透,在金融产品和服务方面的创新弥补了传统金融业的不足。

在互联网第三方支付结算方面,自央行2010年适度放开互联网第三方支付,为符合条件的互联网第三方支付平台颁发牌照以来,互联网第三方支付发展速度迅猛。据统计,到2013年年底,全国第三方支付市场交易额超过20.7万亿元,其中POS收单12.4万亿元,互联网支付8.3万亿元。浙江支付宝网络技术有限公司是国内领先的独立第三方支付平台,由前阿里巴巴集团CEO马云在2004年12月创立,是全球最大电子商务公司阿里巴巴集团的关联公司。党的十八届三中全会后,互联网第三方支付牌照不断颁发。在互联网投资理财方面,除了阿里巴巴的余额宝外,还有微信理财通、百度百赚、苏宁零钱宝、网易现金宝等多款产品先后推出。至2014年2月末,余额宝开户人数达到8100万人,资产规模突破5000亿元,规模堪比小型银行。在互联网金融借贷和平台建设方面,P2P网络借贷规模飞速增长。据不完全统计,到2013年年底,全国范围内活跃的P2P网络借贷平台已超过350家,累计交易额超过600亿元。截至2013年6月末,阿里小贷投入贷款总额已超过1000亿元,客户超过32万户,户均贷款额度4万元。受益于参与者广泛及对消费者行为与偏好的精确把握,阿里小贷的不良率只有0.84%,低于商业银行的平均水平。在2013年,人人贷业务规模增长超过300%,接近20亿元。在互联网众筹方面,2013年6月17日到8月1日,动画电影《大鱼海棠》在一个半月内通过众筹融资达158万元,其通过国内众筹网站点名时间共获得了3594位网友的支持,其收官金额创下国内众筹平台融资纪录。

在我国,互联网金融业为资金需求方与资金供给方之间提供了有别于传统银行业和证券市场的新渠道,提高了资金融通的效率,是现有金融体系的有益补充。概括起来,互联网金融的发展对我国金融业健康发展的积极意义有如下几个方面:

1. 实现“金融脱媒”,降低金融交易成本

互联网使金融活动实现了“脱媒”,其直接、公开、便捷等特征使得互联网金融

首先具备了降低金融交易成本的功能。金融脱媒是指金融活动的非中介化。非中介化与降低金融成本是紧密相连的。招商银行前行长马蔚华认为,传统银行面临的挑战表现为两个脱媒:一是资本性的脱媒,二是技术性的脱媒。资本性的脱媒是资本市场直接融资挑战银行间接融资,而且随着利率市场化,银行的高收入,高利率肯定不复存在。技术性脱媒是随着第三方支付迅速崛起,银行在支付领域受到前所未有的挑战。

2. 发展普惠金融,实现金融民主

十八届三中全会决定首次提出了“发展普惠金融”的概念。所谓普惠金融,是指能有效、全方位为社会所有阶层和人群提供服务的金融体系。现代金融服务不应只为“富人”或精英阶层服务。而互联网金融为个体提供了自由选择金融服务和从事相关金融行为的更多可能。尤其是互联网金融适应了“大数据”时代客户群体消费和融资需求的改变,提供了投资理财新途径,促进民间金融行为的阳光化,实现了金融末端的普惠,有助于解决中小微企业、个人的融资问题。

3. 打破金融垄断,提高行业效率,助推利率市场化

由于长期以来在市场准入以及利率水平等方面的严格政府管制,我国的金融业的市场竞争不充分。几大有控股金融机构形成的行业寡头具有相当的市场控制力。在存贷款市场及银行中间业务市场高度疑似存在价格垄断行为。而互联网企业借助网络的力量,绕过传统金融业的壁垒,为其注入强有力的竞争机制。央行发布的数据显示,在互联网金融的冲击下,2014年1月,人民币存款大幅下滑,减少9402亿元。在互联网金融带来的竞争压力下,传统金融业必须努力提高管理水平和市场适应能力,不断提高效率,否则就可能被市场淘汰。在余额宝类产品的推动下,中国利率市场化进程将加快。在货币市场基金的推动下,中国利率市场化的进程正在形成“小额先行、加速推进”的独特市场化路径。

二、互联网金融的界定

(一) 互联网金融的内涵

互联网金融,是指一种借助互联网和移动通信网络在线实现资金支付、结算、投资、融资、信用消费等行为的新兴金融中间业务。其特点如下:一是以互联网应用为依托。互联网应用需要通信技术、计算机软硬件技术支持,互联网金融的具体实现要依赖网络通信和计算机及其他终端设备的开发和利用。目前,互联网正在由固定终端向移动终端发展,智能手机等移动终端使互联网金融的商业模式更为

丰富和便捷。二是金融业务在线实现主要由互联网承担。这一点主要区别于互联网金融初级阶段业务形式中互联网应用简单、角色次要,仅将互联网作为一种金融产品信息发布渠道,或者作为传统银行业务的延伸渠道。三是互联网金融业务范围包括支付、投融资和信用消费等内容。四是对于互联网服务提供商而言,这些金融业务属于中间业务,企业并不直接实质参与。

(二) 互联网金融的主要类型

1. 第三方网络支付结算

第三方网络支付结算,是指非银行的机构通过互联网或移动通信网络所提供的支付结算服务。这种第三方支付结算平台,既可依托于终端用户的网络银行账户,亦可脱离网络银行账户存在(尤其是当第三方支付账户亦具有了现金管理功能之后)。国内外目前的第三方网络支付结算平台,有单纯是贸易结算、支付平台的(如 paypal),也有依靠社交网络平台来吸引用户的(例如,腾讯的微信支付、Facebook 的 Credits 支付系统),还有依靠电商平台的(如阿里的支付宝)。从某种意义上来看,第三方网络支付结算平台被看成是“互联网金融中的基础设施”。正是因为第三方网络支付结算平台的独立化运作,才有了多样化、更多脱离于银行或传统金融机构的互联网金融服务和产品(如余额宝、理财通)。

2. 互联网投资理财

互联网投资理财,是指通过互联网或移动通信网络,在第三方网络支付结算平台或电商平台上销售、购买投资理财产品的业务。互联网投资理财产品本质上与传统金融理财产品并无二致,都是由客户将一定的资金委托特定受托机构进行管理,区别则在于前者购买途径更加便捷、成本低廉、而且无资金进入门槛。互联网投资理财产品是“富人”和“穷人”都消费得起的金融服务即所谓“碎片金融”。我国已出现的、较突出的互联网投资理财产品即阿里余额宝、微信理财通等。目前我国互联网投资理财产品的销售基本是处于监管真空的状态,尤其是互联网投资理财产品销售过程中销售机构和理财机构所应承担的信息披露义务,没有纳入监管框架。

3. 互联网借贷

互联网借贷,就是投资者通过网络平台,将资金借给有资金需求的借款者。目前我国已有的互联网借贷模式主要分为以下三种:

一是经典 P2P 模式。所谓经典 P2P 即点对点(peer-to-peer)的意思。顾名思义,是指从终端到终端、从个人到个人的贷款;出借方与贷款方通过 P2P 平台直接进行借贷交易,又被称为无担保线上模式。在此模式下,借贷平台通常仅承担比较

消极的平台或中介服务,不负责撮合成交以及贷后资金管理,不承担借款人违约带来的损失,对出借人不承担担保责任。

二是 P2P 平台介入模式。这是指 P2P 平台服务商不再仅局限于消极的平台或中介信息提供商这样一个角色,而是参与到贷款过程中,承担担保人或联合追款人的角色,又被称为有担保线上模式如国外的 Zopa、国内的红岭创投。这种模式虽然解决了贷款方的信用问题,但是实际上将借贷风险转嫁于网络平台服务提供商自身。为了分散风险,我国的 P2P 平台介入模式有了新发展,出现了所谓的“宜信模式”。

三是电商贷款模式。这是指由电商运营平台通过互联网向在其平台上运营的企业(B2B, business - to - business)或个体商户提供的贷款(B2C, business - to - customer)。例如,阿里巴巴小额贷款就有两类:其一是淘宝小贷,为淘宝和天猫的卖家客户提供的订单贷款和信用贷款;其二是阿里小贷,为阿里巴巴线上的企业客户提供信用贷款。从某种意义上,京东白条也是 B2C 模式的贷款,但针对的是京东的消费者,属于信贷消费,以消费为目的而提供的贷款。在云计算平台的支持下(如阿里巴巴的阿里云),电商可以根据交易平台所提供的信息碎片,形成时间连续、动态变化的信息序列,由此计算出资金需求者的风险定价或动态违约概率,解决了贷款方的信用问题。

4. 互联网众筹

众筹(crowdfunding),又称为公众小额集资,是指通过互联网向大量投资者筹集小额资金的行为。由于其一般是通过社会网络来完成的,因而,也可将其看成是一种利用社交网络由大量人群集体协作完成的融资方式。众筹包括股权型融资模式和债权型融资模式。在股权型融资模式下,投资者购买的是创业者和筹资者的股权,因此,其性质属于个人风险投资。在债权型融资模式下,融资者需要还本付息。

(三) 互联网金融与传统金融的主要区别

1. 金融机构及相关非金融机构的主导地位逐渐弱化

与传统金融相比较,在互联网金融中,金融机构及相关非金融机构的地位逐渐弱化。互联网金融通过互联网技术手段,可以让金融机构离开资金融通过程中的主导型地位。因为互联网公开、透明的特性可以有效地在资金供需双方撮合交易,绕过银行、券商等金融中介机构。这样,资金可以在各个主体之间自由游走,且违约率较低。金融中介的作用会不断弱化,从而使得金融机构日益沦落为从属的服务性中介的地位,不再像传统金融那样处于金融资源调配的核心主导定位。第三