

互联网金融 法律与风险控制

(第2版)

邓建鹏 黄震◎著

THE INTERNET FINANCE LAW
AND RISK CONTROL
SECOND EDITION



机械工业出版社
China Machine Press

THE INTERNET FINANCE LAW
AND RISK CONTROL
SECOND EDITION



**互联网金融
法律与风险控制**
(第2版)

邓建鹏 黄震◎著



机械工业出版社
China Machine Press

图书在版编目 (CIP) 数据

互联网金融法律与风险控制 / 邓建鹏, 黄震著; —2 版. —北京: 机械工业出版社, 2017.6

ISBN 978-7-111-57078-3

I. 互… II. ① 邓… ② 黄… III. ① 互联网络-金融法-研究 ② 互联网络-应用-金融风险-风险管理 IV. ① D912.280.4 ② F830.9

—中国版本图书馆 CIP 数据核字 (2017) 第 111352 号

互联网金融法律与风险控制 (第 2 版)

出版发行: 机械工业出版社 (北京市西城区百万庄大街 22 号 邮政编码: 100037)

责任编辑: 何欣阳

责任校对: 殷虹

印刷: 北京市荣盛彩色印刷有限公司

版次: 2017 年 6 月第 2 版第 1 次印刷

开本: 170mm × 230mm 1/16

印张: 23.25

书号: ISBN 978-7-111-57078-3

定价: 79.00 元

凡购本书, 如有缺页、倒页、脱页, 由本社发行部调换

客服热线: (010) 88379426 88361066

投稿热线: (010) 88379604

购书热线: (010) 68326294 88379649 68995259

读者信箱: hzit@hzbook.com

版权所有·侵权必究

封底无防伪标均为盗版

本书法律顾问: 北京大成律师事务所 韩光 / 邹晓东

本书为教育部哲学社会科学研究重大课题攻关项目《互联网金融的风险防范与多元化监管模式研究》子课题（项目批准号 15JZD022）

本书战略合作机构：掌众金服。

北京卓海律师事务所

致 谢

著者在研究、写作以及出版本书过程中，承蒙一些人士的支持。首先，著者感谢霍学文先生（北京市金融局）、高红冰先生（阿里巴巴集团）、姚军先生（中国平安）、唐彬先生（易宝支付）及张俊先生（拍拍贷）对本书的热情推荐。

其次，为撰写本书，著者先后调研过上百家互联网金融企业，得到相关企业高管的支持，特别是谭淳先生（掌众金服）、李兆强先生（掌众金服）、李海燕女士（第一车贷）、郭超先生（第一车贷）、李林先生（火币网）、张琳琳女士（火币网）、何丽平女士（广州竞远安全）、王文京先生（用友网络）、李昌国先生（友金所）、匡衡先生（友金所）、彭铁先生（小牛资本）、杜李丽女士（小牛资本）、叶大清先生（融360）、周世平先生（红岭创投）、艾文华先生（《大数据金融》杂志）、蔡年余先生（芝麻信用）、刘干霄先生（金石财策）、李迎女士（有色金融）、姚毅婧女士（蓝筹网）、徐明星先生（Okcoin）、李明顺先生（好贷网）、张昌利先生（联合信任）、王思聪先生（翼龙贷）、吴雨珊女士（金融城）、易欢欢先生（易选股）、黄大容女士（麦子金服）及张扬先生（新新贷），等等。

再次，著者与刘明康先生（中国银监会）、沈鸿先生（北京市金融局）、邢早忠先生（《金融时报》）、赵学锋先生（《金融时报》）、王玉祥先生（贵

阳市政府)、刘军先生(北京市金融局)、许晓征女士(中国银监会)、刘志强先生(网信集团)、欧阳日辉先生(中央财经大学)、许多奇女士(上海交通大学)、王作功先生(贵州财经大学)、肖飒女士(大成律师事务所)、陈云峰先生(中伦文德律师事务所)、邱翔先生(国浩律师事务所)、秦谊女士(德勤)、杜艳女士(英凡研究院)、植凤寅女士(《中国金融》)及傅苏颖女士(《证券日报》)等在互联网金融业务或学术上多有交流并获益。

本书在第1版众筹期间,曾先后获得范超先生、蒋骊军女士、雷国荣先生、蜂鸟资本、郭龙欣先生、唐彬先生、彭彦杰先生、盖其东先生、贾建先生、汪在雄先生、朱孟建先生、杨建国先生、陈峰先生、肖贤铭先生、郑昌幸先生、任鸿雁女士、吕志刚先生、王丽影女士、陈宝敏先生、郑小斌先生、毕震先生、赖秀兰女士及罗小军先生等上百位人士的大力支持。

特向上述各位致以深深的谢意!

需要特别声明的是,本书提及若干互联网金融企业,但这不构成对读者在特定机构投资的任何建议。读者可以随时关注著者微信公众号“互联网金融法治”(IFCLAW)定期推送的互金法律风险方面的信息。读者阅读本书有任何问题,欢迎发送电邮至 djp@pku.org.cn。

前 言

迎接新挑战

本书第2版仍以互联网金融从业者及投资者（消费者）为主要预设读者，但在实操性、可应用性和通俗性方面，远胜第1版。本书除详细解析互联网金融领域存在的各类法律风险与控制风险的途径外，还向监管者提出了众多监管建议。著者期待，本书将继续成为互联网金融法律风险控制领域的实用宝典！

广义上而言，所谓互联网金融，是依托于网络支付、云计算、社交网络以及搜索引擎等互联网工具，实现资金融通、支付和信息中介等业务的新兴金融。作为近年来的新生事物，互联网金融的一些业态初具规模，另一些业态仍在快速分化组合之中。互联网金融自诞生起，其法律风险就不可小觑。然而，我们近几年在调研中发现，不少互联网金融机构缺乏法务人员，企业高管忙于创业，无暇顾及法律风险或风险控制。甚至在一些估值超过10亿美元的“独角兽”互联网金融公司，专职的法务人员也寥寥无几。不重视法律风险，企业就算成长为巨人，也很有可能最终功亏一篑。这方面的教训已经数不胜数！

此外，近年来互联网金融领域风险持续高发，许多骗子公司乘机浑

水摸鱼，致使大量缺乏风险识别能力的投资者损失惨重！因此，对广大非专业投资者而言，互联网金融风险的教育要从小抓起，要持续增强风险意识，以求在互联网金融领域的投资旗开得胜。其中的途径之一，即是认真学习互联网金融的风险知识，学会预判风险、降低风险，进而控制风险，对广大投资者而言，这是互联网金融投资领域的安身立命之本。

所谓法律风险主要是业务行为违法的风险，以及和相对方（往往是合同相对方）之间商业关系破裂而引发诉讼后，自己一方可能败诉的风险。诉讼法律风险包括防范客户按照自己的理解履行义务时，出现无意的违约情形，以及在义务履行完毕后，对方拒绝提供对价或提供的对价有瑕疵的情况下，寻求裁决机关的公权力保护的情形等。

在这些风险中，既涉及合规风险，也有行政处罚的法律风险，以及民事法律风险，甚至有刑事法律风险。为此，本书对互联网金融各种业态涉及的相关行为规范进行详细解析，并详述行为人在触犯法律边界后，可能招致的法律后果，以供从业人员参考，便于他们深入明了业务合规的边界。俗话说，最好的医生，是能防病的医生。同理，最好的法务，是能防风险的法务。本书希望成为互联网金融领域最佳“法务参谋”，帮助从业机构和投资者有备无患。

在2013年，互联网金融的大潮初起，没有太多与之相关的监管办法或完善的法规，刚刚兴起的初创企业亦来不及曝出风险事例。在当年，本书第1版只能以汇编相关法规为主要工作。近两年来，各种涉及互联网金融的监管办法与专项整治方案纷纷出台，在诸如网络借贷等特定领域，风险事件更是持续不断。因此，总结最新政策和法规要点，概括典型风险案例，解析不同业态的法律边界，提供第一手现场调研所得的风

险控制干货，为从业者和投资者呈现通俗易懂的互联网金融行为规范指南，仔细辨别和分析相关法律风险，提供控制风险的详细方案，成为第2版的核心内容。

在互联网金融刚兴起时，媒体和舆论不免将互联网金融神圣化，全国各地一下子涌现了成千上万家声称从事互联网金融的公司，风投亦不断进驻该领域，各地方政府纷纷发布种种利好政策。但自2015年以来，国内逐渐出现了一种“伪互联网金融”的乱象。一些机构并非真正的互联网金融企业，而是以“金融创新”或“互联网金融”为外衣，大肆从事金融诈骗或者非法吸收公众存款等违法活动，负面冲击着互联网金融行业的整体生态。随着该领域风险的连续爆发，互联网金融被媒体和舆论快速妖魔化了，以致不少互联网金融公司近年改头换面，自称金融科技企业。

随着监管的加强，诸如P2P网络借贷平台当前面临的最大风险是法律风险与合规风险，且这两种风险爆发已迫在眉睫。经历了前几年的监管真空，这是互联网金融行业当前必然要经历的阵痛。2016年以来，政府为期一年对互联网金融行业的整治并非是“打压”，相反，国内互联网金融在经历野蛮生长、风险频发和监管收紧阶段后，将迎来升级转型的重要机遇。“合规”将是互联网金融持续发展面临的第一要素。伴随着监管的全面铺开，互联网金融正处于从野蛮生长走向真正规范发展的关键时期，即将迎来升级转型的重要机遇。所以，对于那些有操守、能坚持底线和有竞争优势的从业者而言，迎接他们的并不是寒冬，而是互联网金融的另一个春天。

经历新挑战，等待新机遇。凤凰需要涅槃，真金必经火炼！

著者 谨识

目 录

致谢
前言

● 第 1 章 总 论 \ 1

- 第 1 节 法律风险控制的整体思路 \ 2
- 第 2 节 互联网金融广告的法律风险与控制 \ 6
- 第 3 节 网络经营许可的法律规范与风险 \ 12
- 第 4 节 非法集资的法律风险 \ 19
- 第 5 节 网络及信息安全的法律风险 \ 27
- 第 6 节 网络及信息安全常见隐患及预防措施 \ 31

● 第 2 章 投资者的风险和权益保护 \ 37

- 第 1 节 典型风险案例 \ 38
- 第 2 节 投资风险预防的途径 \ 39
- 第 3 节 高利转贷罪的风险控制 \ 49
- 第 4 节 非法发放贷款的风险 \ 50
- 第 5 节 投资者信息保护 \ 51
- 第 6 节 投资者的投资适当性控制 \ 53
- 第 7 节 理财产品风险等级识别 \ 54
- 第 8 节 投资者的证据保存 \ 55

第9节 投资者解决纠纷的方式 \ 57

第10节 违法网贷平台资产处置基本规则 \ 58

第11节 投资者的权益困境及其保障路径 \ 60

● 第3章 P2P 网贷业的法律风险控制 \ 71

第1节 最新政策与法规要点 \ 72

第2节 典型风险案例 \ 72

第3节 网络借贷基本法律关系 \ 74

第4节 债权转让模式的禁止及其法律理由 \ 75

第5节 出借人资金合法性的风险控制 \ 78

第6节 黑名单信息披露制度的风险控制 \ 79

第7节 平台网络安全的法律风险控制 \ 79

第8节 非法吸收公众存款罪的风险控制 \ 81

第9节 集资诈骗罪的风险控制 \ 84

第10节 泄露客户信息的法律风险防范 \ 85

第11节 后监管时期网贷业合规转型路径 \ 86

第12节 网贷评级的法律风险与防范 \ 94

第13节 其他法律风险的控制 \ 97

第14节 重要判决与风险防范借鉴 \ 100

第15节 《最高人民法院关于审理民间借贷案件适用法律若干问题的规定》要点 \ 113

第16节 互联网金融企业转型实例 \ 115

第17节 互联网金融业务升级与风控实例 \ 122

附录(一)《网络借贷信息中介机构业务活动管理暂行办法》 \ 137

附录(二)《最高人民法院关于审理民间借贷案件适用法律若干问题的规定》 \ 150

● 第4章 众筹的法律风险控制 \ 158

第1节 最新政策与法规要点 \ 159

- 第 2 节 典型风险案例 \ 160
- 第 3 节 众筹发展状况 \ 162
- 第 4 节 实物回报类众筹的法律风险 \ 164
- 第 5 节 股权众筹的法律风险 \ 167
- 第 6 节 其他法律风险 \ 170
- 第 7 节 股权众筹的法律风险控制 \ 172
- 第 8 节 众筹合法化的思考 \ 176
- 第 9 节 股权众筹项目计划书撰写十要素 \ 180
- 第 10 节 股权众筹项目计划书实例 \ 182
- 第 11 节 股权众筹风险防范调研报告 \ 189

● 第 5 章 互联网综合理财平台的法律风险控制 \ 202

- 第 1 节 最新政策与法规要点 \ 203
- 第 2 节 典型风险案例 \ 204
- 第 3 节 业务模式与法律解析 \ 204
- 第 4 节 行政处罚法律风险与控制 \ 208
- 第 5 节 刑事法律风险与控制 \ 212
- 第 6 节 网络安全的风险控制 \ 215
- 第 7 节 相关法规的其他规定 \ 216

● 第 6 章 网络虚拟货币的法律风险控制 \ 219

- 第 1 节 交易机构的风险与监管应对 \ 222
- 第 2 节 假借虚拟货币名义进行传销和集资诈骗的风险 \ 227
- 第 3 节 网络虚拟货币安全的风险 \ 230
- 第 4 节 救济不足或缺位的风险 \ 230
- 第 5 节 助推洗钱的法律风险 \ 231
- 第 6 节 恶化金融秩序的风险 \ 234
- 第 7 节 持有比特币的法律风险 \ 235

第 8 节 盗窃比特币的刑事法律风险与争议 \\ 237

第 9 节 利用比特币从事违法活动的法律风险 \\ 242

第 10 节 政策不确定性的风险 \\ 242

第 11 节 消费者保护途径 \\ 243

第 12 节 比特币交易平台调研报告 \\ 244

附录 《关于防范比特币风险的通知》 \\ 259

● 第 7 章 互联网保险的法律风险控制 \\ 263

第 1 节 最新政策与法规要点 \\ 264

第 2 节 互联网保险现状 \\ 264

第 3 节 典型风险案例 \\ 266

第 4 节 网络安全的风险 \\ 267

第 5 节 经营和产品设计风险 \\ 268

第 6 节 投保人主体不适格的法律风险 \\ 270

第 7 节 欠缺保险利益诱发的法律风险 \\ 270

第 8 节 第三方保险网站的法律风险 \\ 273

第 9 节 相互保险的业态和法律风险 \\ 274

第 10 节 风险控制途径 \\ 276

第 11 节 《互联网保险业务监管暂行办法》核心要点解读 \\ 278

附录 《互联网保险业务监管暂行办法》 \\ 281

● 第 8 章 第三方支付的法律风险控制 \\ 291

第 1 节 最新政策与法规要点 \\ 292

第 2 节 典型风险案例 \\ 293

第 3 节 备付金被挪用的风险 \\ 294

第 4 节 网络与信息安全的风险 \\ 296

第 5 节 交易安全的风险 \\ 297

第 6 节 信用卡套现的风险 \\ 298

- 第7节 资金账户管理的风险 \\ 299
- 第8节 无证经营的法律风险 \\ 300
- 第9节 法律风险的控制 \\ 304
- 第10节 网络支付业务合规与风险要点 \\ 306
- 第11节 消费者对网络支付应把握的要点 \\ 307
- 附录 《非银行支付机构网络支付业务管理办法》 \\ 309

● 第9章 可信电子数据证据的实现方式 \\ 324

- 第1节 电子数据证据存在的问题 \\ 325
- 第2节 典型案例 \\ 327
- 第3节 电子数据证据的法律规定 \\ 328
- 第4节 保障电子数据证据法律效力的方法 \\ 330
- 第5节 可靠电子签名实现架构 \\ 334
- 第6节 常见电子合同签署方式 \\ 337
- 第7节 监管办法对电子数据证据的要求和应对 \\ 338
- 第8节 有效电子证据链的关键节点 \\ 339
- 第9节 电子数据保全行业标准的建议 \\ 340
- 第10节 相关司法案例 \\ 341

● 第10章 其他互联网金融业态的法律风险控制 \\ 344

- 第1节 互联网+信托的法律风险 \\ 345
- 第2节 互联网+私募基金的法律责任 \\ 346
- 第3节 互联网+私募债的法律风险 \\ 349
- 第4节 互联网+票据理财的法律风险 \\ 353

第1章

总 论

本书主要涉及如下内容：在叙述互联网金融各种主要商业模式基础上，解析根据现行法律确立的具体行为规范，以及行为人在触及相应行为规范时，可能遭遇的法律风险。本书特别针对互联网金融创新业务存在的法律风险以及法律灰色地带，给予深度分析，并提出法律风险防范的应对措施。此外，在著者多年调研的基础上，本书提供了一些具有代表性的企业在风险防范方面的实例，以及在信息与网络安全领域的风险应对措施，供从业者参考。在互联网金融各业态逐渐进入后监管的时期，根据近年各业态的监管办法、监管基本精神以及当前互联网金融整治方案，一些有技术优势或者商业逻辑优势的互联网金融企业纷纷进行合规化调整，并在业务上作了较大的转型，使自己的企业不仅适应监管者的要求，而且有实力迎接新挑战，把握新机遇。企业的这种调整和业务转型的经验，弥足珍贵，值得从业者参考。在部分章节的末尾，附录了当前与互联网金融直接相关的监管法规，供读者延伸阅读。

第1节 法律风险控制的整体思路

互联网金融各产品领域尚在不断地分化组合之中。本书主要针对目前已基本成形的若干产品领域，基于已经发生的真实案例，详细分析这些产品领域存在的法律风险，并系统性地指出潜存的违法行为，为从业者指明控制法律风险的道路。当前，在互联网金融的某些领域存在针对投资者的一些虚假宣传或者欺诈行为，致使投资者权益受到侵害，有的甚至血本无归。为此，我们重点阐述投资者风险控制和权益保护的具体途径，尽可能为投资者降低风险提供可供操作的实践路径。

近几年，互联网金融已从学术概念发展到巨大的产业集群。对于互联网金融，有人以模式论立论，有的说三种模式、有的说六种模式、有的

说八大模式。我们认为，互联网金融还在发展过程中，现在谈模式为时尚早，应从要素论入手，分析构成互联网金融创新的要素。要素可以不断重新组合，进而衍生出各种各样的发展模式。特别是其中的货币电子化、虚拟化、数字化，这是互联网金融时代非常重要的基础；其次是支付方法由现金支付变成了网络支付、移动支付。这两个条件是“基因突变”，没有这两个“基因突变”，互联网金融的创新和发展就没有头绪和基础。

互联网金融的四个集聚

互联网金融创新浪潮势不可当，但大潮之下，难免鱼龙混杂，泥沙俱下，在缺乏有效监管以及良莠不齐的发展过程中，有“劣币驱逐良币”的趋势。为了促进互联网金融健康发展，我们务必见微知著，未雨绸缪，加强风险控制，防止恶性事件发生，将风险控制工作作为互联网金融的头等大事。互联网金融在野蛮发展中，早已催生了四个集聚：一是人才的集聚，各行各业的精英都来做互联网金融，近两年，特别是互联网企业和传统金融机构的许多精英进入该行业；二是科技的集聚，一个平台建起来门槛不高，后来做起来的门槛却越来越高，要做数据的挖掘得有基础，要做风险控制得有基础，平台升级得有基础；三是资金的集聚，投资人越来越多在互联网金融领域投资；四是风险的集聚，在早期没有行业标准、没有监管机构的时候，风险一开始就有，并且随着它的集聚被逐渐放大和叠加。虽然自2016年以来，互联网金融多数业态被逐渐进入监管期，但风险并未全部化解。不过，风险同时也是机会，风险与机会并存！互联网金融追求试错升级、激进发展，与传统金融的控制风险、保守发展是两种思路。因此，互联网金融的风险控制具有传统金融所未曾涉猎的内容和要求。