



互联网金融 法律评论

Internet Finance Law Review

2017年第4辑·总第11辑

许多奇 主编



法律出版社
LAW PRESS · CHINA



互联网金融 法律评论

Internet Finance Law Review

2017年第4辑·总第11辑

上海交通大学互联网金融法治创新研究中心 主办

许多奇 主编



法律出版社
LAW PRESS · CHINA

图书在版编目(CIP)数据

互联网金融法律评论. 2017 年. 第 4 辑: 总第 11 辑 /
许多奇主编. -- 北京: 法律出版社, 2018
ISBN 978-7-5197-2109-1

I. ①互… II. ①许… III. ①互联网络—金融法—研
究—中国 IV. ①D922.280.4

中国版本图书馆 CIP 数据核字(2018)第 056317 号

互联网金融法律评论(2017 年第 4 辑·总第 11 辑)
HULIANWANG JINRONG FALU PINGLUN
(2017 NIAN DI-4 JI · ZONG DI-11 JI)

许多奇 主编

策划编辑 沈小英
责任编辑 刘晓萌
装帧设计 李 瞻

出版 法律出版社
总发行 中国法律图书有限公司
经销 新华书店
印刷 北京京华虎彩印刷有限公司
责任校对 马 丽
责任印制 吕亚莉

编辑统筹 财经出版分社
开本 720 毫米×960 毫米 1/16
印张 17
字数 320 千
版本 2018 年 1 月第 1 版
印次 2018 年 1 月第 1 次印刷

法律出版社/北京市丰台区莲花池西里 7 号(100073)

网址/www.lawpress.com.cn

投稿邮箱/info@lawpress.com.cn

举报维权邮箱/jbwq@lawpress.com.cn

销售热线/010-63939792

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、子公司销售电话:

统一销售客服/400-660-6393

第一法律书店/010-63939781/9782

西安分公司/029-85330678

重庆分公司/023-67453036

上海分公司/021-62071639/1636

深圳分公司/0755-83072995

书号:ISBN 978-7-5197-2109-1

定价:53.00 元

(如有缺页或倒装,中国法律图书有限公司负责退换)



许多奇 湖南临湘人，上海交通大学凯原法学院教授、博士研究生导师，法学博士。第五届上海市十大中青年法学家，上海市曙光学者，上海交通大学互联网金融法治创新研究中心主任、财税法研究中心主任，《互联网金融法律评论》主编。

主要研究方向为金融法、财税法、经济法。2016~2017年哈佛大学富布莱特项目高级访问学者，曾获美国纽约大学法学院Hauser Global奖教金从事一年的访问研究，多次到杜克大学、田纳西大学法学院访学，并曾在台湾大学法学院教授本科生和研究生课程。独著《债权融资法律问题研究》，译著《解密美国公司税法》，并在《中国社会科学》、《中国法学》（中、英文版）、《法商研究》、《法律科学》、《法学》、《法学评论》、《法学家》、*Tax Notes International*、*Frontiers of Chinese Law*、《月旦财经法学》等核心期刊与境外刊物上发表论文50余篇。其中，相当数量的论文被《新华文摘》、《高等学校文科学术文摘》、《中国法学精粹》、中国人民大学书报资料中心《复印报刊资料》全文转载。主持“信贷资产证券化之现实冲突与法律整合”等国家社科基金、上海市曙光计划、上海证券交易所、中国金融期货交易所、纽约大学国际合作课题10余项。



程雪军 中银消费金融有限公司新金融研究院院长助理，上海交通大学经济法学博士研究生、中国社会科学院金融学博士研究生，中国社会科学院金融学硕士、同济大学经济法学硕士，吉林大学法学学士、经济学学士、管理学学士。曾任金融集团投研总监、基金经理、研究主管等职。

著有《互联网消费金融：科技、金融与监管》、《消费金融与金融科技》（电子图书），涵盖消费金融科技、消费金融监管等领域研究，发表学术文章15篇、专栏文章40多篇，参与2016年国家社会科学基金项目“我国互联网金融市场准入与法制监管重大理论和实践问题研究”、上海市金融消费调解中心项目“金融消费网上调解争端解决机制”、浙江省政法委项目“网络借贷纠纷争端解决机制”、中国社会科学院项目“发展中的普惠金融”等多项课题。主要研究方向：金融科技、金融周期与金融监管。

《互联网金融法律评论》编委会

主 办 上海交通大学互联网金融法治创新研究中心

学 术 顾 问 (按拼音顺序排列,下同)

季卫东 阎 焱 朱晓明

编委会成员	常明君	陈 贵	杜要忠	韩长印
	黄 韬	蒋则沈	陆春玮	马 强
	孟 添	聂正军	齐新宇	单树峰
	沈 伟	宋向今	王先林	肖 凯
	徐冬根	许多奇	许耀武	杨 东
	杨 路	曾继峰	张绍谦	邹传伟

主 编 许多奇

副 主 编 陈 贵

本辑执行主编 程雪军

本辑助理编辑 唐士亚 徐海宁 张 丽

本书得到蚂蚁金融服务集团的鼎力支持
特致谢意！

序

人类正在迅速滑入全球金融资本主义体制的时代。互联网金融使这一进程呈几何级数加快。与此同时,经济的投机性、市场泡沫破裂的风险性、社会的复杂性和不确定性也在不断膨胀。于是,对无限递增的数码空间进行监管、对迅速增值的金融权力进行约束的呼声也渐次高涨。正是在这样的背景下,上海交通大学《互联网金融法律评论》应运而生,旨在把层出不穷的金融创新纳入法治轨道,对网络互动中产生的涨落和混沌进行有序化处理,为新式商业信用系统的形成和发展提供坚实的制度基础。

互联网金融的根源可以追溯到20年前。在中国,从2013年起互联网金融才开始蓬勃发展,并以迅雷不及掩耳之势推动了直接融资和间接融资的体制改革和产业资本市场的发育。众所周知,我国既有的金融体系与财政体系的边界其实是模糊的、流动的。金融秩序以政府信用为担保才得以维持。因而金融业务具有很强的垄断性,具体表现是霸王条款和过度盈利。为了防止权力的任意性引发金融震荡,有关职能部门采取层层把关、步步审批的方式进行监管,形成了森严的等级结构,严重妨碍了营业效率的提高。近年来,互联网金融异军突起,一举打破了原有的垄断格局和僵化体制。显然,互联网金融的最大优势就是通过平面化、网络化、信息技术化的革新模式,大幅度提高了金融服务的效率,并拓展了融资渠道以及民间资本市场的发展空间。

在互联网金融领域,数码虚拟的自由空间、纵横交错的关系结构以及大数据处理的基础设施构成全新的风景线。在电脑网络与人际机缘相链接和叠加而形成的多媒体社会中,信息和资源的传递与计算变得极其便捷、极其广泛,也使交易成本大幅下降,催生了网上银行、电子货币、互联网支付、移动支付、网络小微企业贷款、网络小额信用贷款、网络众筹融资、金融机构的网络服务创新平台、网络基金销售等一系列新生事物,也给我国经济发展带来了巨大红利。通过跨界无垠的互联网金融通道,庞大的资本既可以在一眨眼间啸聚而来,也可以在一转念间风流云散而去;既可以给实体经济造成出其不意的打击,也可以给个人财富造成变幻无常的盈亏。高风险、高收益是互联网金融的基本特征。



以互联网的开放性为前提条件,以红利分享的机会为驱动装置,相关金融领域的确已呈现出一派欣欣向荣的生机。然而在繁荣景象的背后也并非没有泡沫、阴翳以及陷阱。毋庸讳言,迄今为止的互联网金融界,由于缺乏准入门槛和行业规则,竞争虽然是自由的,却未必是公平的;由于缺乏监管机制和法律约束,信用破绽不安始终如影随形;由于互联网金融与制造业经济的关系尚未定型,一种投机的、冒险的虚拟资本冲动很可能把长期理性和公共利益推下断崖,使国民财富变得像无根的浮萍。为了将互联网金融从上述困境里解救出来,防止我国在走出“租场式经济”低谷之后又陷入“赌城式经济”的迷魂阵,特别需要法学专家、立法者、司法机构、金融监管部门、业界人士加强交流,在通力合作的基础上凝聚制度设计的共识,采取未雨绸缪的防范措施。

上海是崛起中的国际金融中心。中国(上海)自由贸易试验区的一项最重要使命就是实现中国的金融制度创新。而在上海交通大学徐汇校区,高级金融学院、安泰经管学院、凯原法学院比邻而立,可以说这里正是推动学科交叉和知识融会的最佳场所。我相信,在业界支持下,由一群新锐法学者创办的《互联网金融法律评论》能够为那些勇于直面现实问题、试图凝聚制度共识的各领域才俊搭建一个影响深远的交流平台。我祝愿,本书能成为金融法律创新的孵化器,成为风险对策的实验室,成为互联网金融新生事物茁壮成长的温床。我希望,在不久的将来,一群具有国际视野和精通实务技能的新型金融法律人才能够通过本书相识、互助、共荣并在各自的事业中脱颖而出。

2015年4月6日

* 李卫东,上海交通大学法学院院长,教授,长江学者。

目 录

慎思篇

互联网金融视角下现金贷发展业态及监管探析	杨 东	3
现金贷的法律风险及监管思考	邓建鹏	15
“变味”的长尾消费贷需要如何监管	何 飞	27
论消费信贷、经济周期与法律规制	程雪军 厉克奥博	33
消费金融资产证券化中的法律难题及监管进路	汪 旭	53

审问篇

金融服务实体经济：法与价值创造、工商企业家和金融企业家（上）	汪其昌	77
商业银行金融科技创新与展望	曾 刚	109
关于“高利贷”能否入罪的研究	汪 魏 隗 雷	118
解构 ICO 融资：区块链数字货币何去何从 ——兼析《关于防范代币发行融资风险的公告》	陈 贵	125
澳大利亚证券及投资委员会首次代币发行 INFO 225	刘春彦 徐圣艳 施易呈 陈紫东 译	141

笃行篇

互联网金融法治生态系统的调查与建议	尹振涛 程雪军	149
风险社会背景下 P2P 网络借贷之刑事风险与治理进路研究	南通市通州区人民检察院课题组	177
创新友好型监管下 P2P 平台与网络小贷的法治化建构	张 帆	190
帮助他人利用“花呗”套现从中收取手续费的行为构成非法经营罪	李凌燕 蔡明洋	204
科技金融视阈下我国智能投顾监管制度的构建	刘雅琨	210

广闻篇

大数据新算法在个人信用风险评估模型中使用效果的评估 欧高炎 王冉冉 王 储 杨 亮 曹 朔 张惠颖	225
试论平行移送模式在内幕交易执法领域的适用	杨 健 233
约稿启事	262

Contents

Articles

Development Status and Supervision Analysis on Cash Loan from the Perspective of Internet Finance	Yang Dong	3
Thoughts/Reflection on Legal Risks and Supervision about Cash Loan	Deng Jianpeng	15
How to Supervise “Rancid” Consumption Loan on the Long Tail	He Fei	27
Discussion on Consumption Credit, Economic Cycle and Legal Regulations	Cheng Xuejun, Li Keaobo	33
Legal Puzzles in Consumer Financial Assets Securitization and Supervision Approaches	Wang Xu	53

Comments

Financial Service for Real Economy: Laws and Value Creation, Industrial, Commercial Entrepreneurs and Financial Entrepreneurs (Part One)	Wang Qichang	77
Financial Science & Technology Innovation and Outlook on Commercial Banks	Zeng Gang	109
A Study on Whether “Usury” can be Convicted or Not	Wang Wei , Kui Zhou	118
ICO Financing Deconstruction: Wheredoes Blockchain Digital Currency Go?	Chen Gui	125



Initial Coin Offerings of Australian Securities & Investments Commission on Initial Coin Offerings INFO 225	Translated by Liu Chunyan, Xu Shengyan, Shi Yicheng and Chen Zidong	141
--	--	-----

Cases

Survey and Suggestions on Legal Ecosystem of Internet Finance	Yin Zhentao, Cheng Xuejun	149
A Study on Criminal Risks and Governance Approaches for P2P Network Lending under the Risk Society	Research Group of Tongzhou District People's Procuratorate, Nantong City	177
Legalization of P2P Platforms and Internet Microcredit under the Innovative and Friendly Supervision	Zhang Fan	190
The Behavior of Helping Others to Cash out by Using "Ant Check Later" and Charging Commissions Constitutes the Crime of Illegal Business Operation	Li Lingyan, Cai Mingyang	204
Construction of Robo-Advisor Supervision System in China from the Scientific and Technological Finance Perspective	Liu Yakun	210

News

Assessment on Using Effect of New Algorithm of Big Data in Personal Credit Risk Assessment Model	Ou Gaoyan, Wang Ranran, Wang Chu, Yang Liang, Cao Shuo and Zhang Huiying	225
Discussion on the Application of Parallel Transfer Mode to Law Enforcement Field of Insider Trading	Yang Jian	233

Call for Papers		262
-----------------	--	-----

慎思篇

互联网金融视角下现金贷发展业态及监管探析

杨 东*

一、互联网消费金融视角下现金贷的发展概况与运作机理

随着近几年国内经济发展进入新常态,我国经济增长点正在经历从投资拉动到以消费为主导拉动的转型时期。当经济增长主要动力转向消费时,消费金融的快速发展将是大概率事件。由于传统商业银行主要面向中高端客户群体提供消费信贷业务,效率不高,且服务范围重点布局在车、房贷上,并不能满足大众消费者对消费资金的需求。同时,具有牌照系消费金融公司、小贷公司又由于自有资金、融资规模以及风控能力有限,其向中低端客户群大范围授信的能力受到限制。

伴随着互联网技术的发展,各类参与主体开始逐步探索利用互联网开展消费金融业务。近年来,国内“现金贷”业务迅速崛起,成为互联网金融与消费金融融合发展的代表性产物。现金贷,源起于发薪日贷款(Payday Loan),提供短期内的小额现金贷款而非抵押,包括(但不限于)在客户的下一个工资日或结束时偿还的贷款,^[1]尤其是排除家庭信贷贷款协议、信用卡、信用合作社和透支。具体而言,笔者将其定义为贷款周期12个月或以下,借款金额一般在1000元以下且无担保的信用产品,其核心即为小额、短期、无担保,并通常在30天内还清贷款。

(一) 现金贷的发展现状及其价值

我国“现金贷”兴起于2014年左右,主要随着互联网理财的发展兴起,网贷公司较早涉足,银行和大型互联网公司也顺势开展类似业务。目前,国内的现金贷主要分为以下三种类型:一是电商平台类;二是垂直平台类;三是银行类。

基于电商平台提供现金贷服务的主体不同,可以将电商平台现金贷业务发展模式主要分为以下三种:“电商系+电商平台”零售服务模式、“银行系+电商平台”信用卡服务模式、“P2P系+电商平台”垂直购物服务模式。

垂直平台现金贷以趣店、闪电借贷、工资钱包等为代表,针对细分人群,获客及资金成本相对较高。闪电借款是“国”字号的中国互联网金融协会的理事会员单位

* 中国人民大学法学院教授、博士研究生导师,中国人民大学金融科技与互联网安全研究中心主任。

[1] Neil Bhutta, Jacob Goldin, Tatiana Homonoff, “Consumer Borrowing after Payday Loan Bans”, *Journal of Law & Economics* 59(1), 2016.



掌众金融,于2014年3月推出的一个基于移动端的现金借贷平台,是会员邀请制借贷平台,主要为用户提供短期的小额急借的现金借贷服务。闪电借贷的特点如下:(1)认证、审批、放款等速度极快,闪电借款采用纯线上无人工审核,后台7×24小时无边界受理审核,3~5分钟完成注册、审批、授信等全过程,在额度内申请借款之后,56秒之内极速到账。(2)无抵押借款。闪电借款主要针对信用小白用户,采取社交数据授信模式,完全无须抵押物。(3)操作便捷。闪电借款业务主要基于移动端,只需一部手机,即可完成注册、授信、借款等所有流程。

(二)我国现金贷的运作机理

1. 现金贷的产品分类

依据借款期限的不同,目前我国消费金融市场上的现金贷可分为随借随还、超短期、短期及中期四类。在通常情况下,不同种类现金贷业务的贷款额度随借款期限相应提高。目前,银行和互联网巨头主要集中于“随借随还”类业务,线上平台与其他线下资产方则多从事其他三类业务。

表1 现金贷产品分类

产品分类	借款期限	还款方式	资金用途	额度	主要提供方
随借随还类现金贷	无固定期限	等额本息/先息后本等,可提前还款,一般不收取违约金	不定	额度不等,一般不超过30万元	银行、互联网巨头
超短期现金贷	7~14天/1个月	到期还本付息	临时急用,或还信用卡等	500~3000元为主	线上平台
短期现金贷	1~12个月	等额本金/等额本息	用途不特定,通常为消费	3000~3万元,大额较少	线上平台为主、线下资产方
中期现金贷	12~48个月	等额本息/等额本金	用途不特定,通常为消费	1万~20万元为主,超过30万元的产品较少	线下资产方为主、消费金融公司等

2. 现金贷行业的特点

作为一种新型消费金融业务,现金贷一方面利用互联网优势呈现出高效率的特点;另一方面也存在高利率、低门槛,以及相应的高风险特点。

其一,高效率。中国的“现金贷”方便快捷、金额小、无场景,出生就带有互联网基因,主要通过互联网平台运营及提供服务,在便捷性上完全不逊于英美同行。