

学校编码: 10384

分类号\_\_\_\_\_密级\_\_\_\_\_

学 号: 13620131150171

UDC\_\_\_\_\_

厦 门 大 学

硕 士 学 位 论 文

**P2P 网贷行政刑法规制的立法完善**

**Improvement of Administration Penal Code Legislation  
in Regulating P2P Lending**

李 波

指导教师姓名: 刘 炯 助理教授

专业名称: 刑 法 学

论文提交日期: 2016 年 3 月

论文答辩时间: 2016 年 月

学位授予日期: 2016 年 月

答辩委员会主席: \_\_\_\_\_

评 阅 人: \_\_\_\_\_

2016 年 3 月

# 厦门大学学位论文原创性声明

本人呈交的学位论文是本人在导师指导下，独立完成的研究成果。本人在论文写作中参考其他个人或集体已经发表的研究成果，均在文中以适当方式明确标明，并符合法律规范和《厦门大学研究生学术活动规范（试行）》。

另外，该学位论文为（）课题（组）的研究成果，获得（）课题（组）经费或实验室的资助，在（）实验室完成。（请在以上括号内填写课题或课题组负责人或实验室名称，未有此项声明内容的，可以不作特别声明。）

声明人（签名）：

年 月 日

厦门大学博硕士

# 厦门大学学位论文著作权使用声明

本人同意厦门大学根据《中华人民共和国学位条例暂行实施办法》等规定保留和使用此学位论文，并向主管部门或其指定机构送交学位论文（包括纸质版和电子版），允许学位论文进入厦门大学图书馆及其数据库被查阅、借阅。本人同意厦门大学将学位论文加入全国博士、硕士学位论文共建单位数据库进行检索，将学位论文的标题和摘要汇编出版，采用影印、缩印或者其它方式合理复制学位论文。

本学位论文属于：

1. 经厦门大学保密委员会审查核定的保密学位论文，  
于 年 月 日解密，解密后适用上述授权。

2. 不保密，适用上述授权。

（请在以上相应括号内打“√”或填上相应内容。保密学位论文应是已经厦门大学保密委员会审定过的学位论文，未经厦门大学保密委员会审定的学位论文均为公开学位论文。此声明栏不填写的，默认为公开学位论文，均适用上述授权。）

声明人（签名）：

年 月 日

## 内容摘要

P2P 网贷是近几年来我国民间金融行业出现的一种新型借贷模式，而且发展非常迅速。其倚靠于当下互联网技术的便捷快速的特性，为目前我国中小企业融资和普通消费者借贷提供了极大的便利。然而，其发展过程中存在的问题也一直受人诟病。这种网络借贷模式的风险性在近几年的发展中暴露无遗，现实中接连出现的 P2P 平台跑路事件折射出了当前这类平台存在的严重问题。而监管上的滞后也导致这个行业的发展一度失去了正确方向。在我们不断加深对 P2P 网贷认识的同时，根据其发展现状合理的制定发展计划和法律监管措施显得尤为重要。

本文从行政刑法角度入手，研究 P2P 网贷行业特点和法律适应性。并进而以当下 P2P 为代表的互联网金融的发展角度，秉持一个宽容性的态度，探讨适合这种新型民间融资模式的法律规制体系，以求严格区分民间融资、民间借贷中的合法与非法，反思以往我国法律对于金融行业的过分压制，为合法合理的民间融资留下生存空间，并试图提出可行的改革方案。本文主要分为以下几个部分：

第一部分：试图阐述当前互联网金融与政策、刑事法律的互动关系，指出其中的问题和矛盾所在；

第二部分：从现行刑法个罪定罪与量刑的角度进行分析，指出当前刑法规制 P2P 网贷等金融创新所存在的问题；

第三部分：通过行政刑法的角度，探究适合当前我国互联网金融发展的刑法立法模式及立法优势；

第四部分：从立法模式、罪名设置、完善量刑三个方面进一步提出立法改进方案。

**关键词：** P2P 网贷；非法集资；行政刑法

## ABSTRACT

Peer-to-peer lending is a new mode of non-governmental finance lending in China, which grows rapidly in the recent years. It relies on the fast and convenient characteristics of Internet technology, and provides convenience to the consumers, expanding channels for small and medium-sized enterprises to obtain financing. However, the problems existing in the process of development have also been criticized. The risks are gradually exposed in the development in recent years, the P2P platforms which are closed down frequently reflect the current serious situations. Also the lack of regulation makes those platforms in dilemma. With our understanding to peer-to-peer lending becomes deeper and deeper, making reasonable development plans and regulatory measures are particularly important according to the current situation.

This paper starts from the Administration penal code, studying the characteristics of this P2P lending mode and the relevant laws, especially the criminal laws. And then holding the view of development of this mode, with a tolerant attitudes, Strictly distinguishing between the legal and the illegal, rethinking the past suppression of the law to the non-governmental finance in our country, and trying to put forward to feasible reform plan in the end.

This paper consists of the following parts:

The first part elaborates the current relationship between the Internet Finance and its policy , then points out their problems.

The second part analyzes the specific crime that is cracked down on illegal fund raising , pointing out the defects in law in regulating Peer-to-peer lending.

The third part elaborates and analyzes the Administration penal code, trying to find out the suitable legislation mode of Administration penal code to regulate the non-governmental finance, and find a better manner of legal regulation that satisfies the development of Peer-to-peer lending.

The last part proposes solutions in three ways: the legislative models, the accusations and the punishments.

**Key Words:**Peer-to-peer Lending;Illegal Fund Raising;Administration Penal Code.

# 目录

引言.....	1
<b>第一章 P2P 网贷的刑法规制概述.....</b>	<b>4</b>
<b>第一节 P2P 网贷行业发展研究.....</b>	<b>4</b>
一、P2P 网贷行业发展概述.....	4
二、P2P 网贷运营模式解析.....	6
三、P2P 网贷的行业特性.....	7
<b>第二节 现行刑法在 P2P 网贷中的定位困境.....</b>	<b>9</b>
一、刑法对 P2P 网贷发展的影响.....	9
二、P2P 网贷中的刑法尴尬角色.....	10
<b>第三节 P2P 网贷规制的比较研究.....</b>	<b>12</b>
一、美国 P2P 网贷模式探析--以 Prosper 为例.....	12
二、日本 P2P 网贷发展现状及法律治理.....	13
三、台湾网路金融发展及法律规制.....	15
四、域外规制 P2P 网贷之总结与反思.....	17
<b>第二章 P2P 网贷罪刑适用的教义学分析.....</b>	<b>21</b>
<b>第一节 P2P 网贷涉非法吸收公众存款罪分析.....</b>	<b>21</b>
一、我国非法集资行为的概念.....	21
二、P2P 网贷的“四性”特征分析.....	21
三、P2P 网贷平台中自融与资金池的刑法认定.....	24
四、非法吸收公众存款罪合理性之质疑.....	25
<b>第二节 P2P 网贷涉集资诈骗罪分析.....</b>	<b>27</b>
一、P2P 平台“非法占有目的”之认定.....	27
二、陈述性欺诈行为评价的缺失.....	28
<b>第三节 P2P 网贷集资类犯罪的刑罚困境.....</b>	<b>30</b>
一、量刑体系不协调.....	30
二、经济犯罪刑罚偏重.....	32

<b>第三章 行政刑法视角下的 P2P 网贷规制</b> .....	<b>34</b>
<b>第一节 行政刑法概述</b> .....	<b>34</b>
一、德国行政刑法：行政违法处罚法.....	34
二、日本行政刑法：行政犯罪刑罚法.....	35
三、我国台湾地区行政刑法与行政犯的概念.....	36
四、我国大陆学者对于行政刑法之见解.....	37
<b>第二节 行政刑法之属性与立法模式</b> .....	<b>38</b>
一、代表学说.....	38
二、学说评述.....	39
三、本文观点.....	43
<b>第三节 行政刑法规制 P2P 网贷的必要性分析</b> .....	<b>44</b>
一、符合专业性立法原则.....	44
二、符合刑法谦抑原则.....	46
<b>第四章 P2P 网贷行政刑法规制的立法改进</b> .....	<b>49</b>
<b>第一节 独立散在型立法模式之应用</b> .....	<b>49</b>
一、立法目的、方向与范围.....	49
二、构成要件上的立法技术.....	51
<b>第二节 行政刑法入罪控制</b> .....	<b>54</b>
一、合理限缩正常民间借贷的犯罪圈，减少刑事干预.....	55
二、将集资欺诈行为入刑.....	55
<b>第三节 处罚方式的立法完善</b> .....	<b>59</b>
一、行政处罚与刑罚的协调.....	59
二、罚金刑的升格.....	60
三、资格刑的增设与完善.....	61
<b>余论</b> .....	<b>63</b>
<b>参考文献</b> .....	<b>64</b>

# CONTENTS

<b>Perface.....</b>	<b>1</b>
<b>Chapter 1 Criminal laws of Peer-to-peer Lending.....</b>	<b>4</b>
<b>Subchapter 1 Researchs on Present Situation of P2P Lending.....</b>	<b>4</b>
Section 1 The Industry Datas in Recent Years.....	4
Section 2 The Operation Models of P2P Lending.....	6
Section 3 The Industry Features of P2P Lending.....	7
<b>Subchapter 2 The Dilemma of Criminal Law in P2P Lending.....</b>	<b>9</b>
Section 1 The Influence of Criminal Law to P2P Lending.....	0
Section 2 The Troubles of Criminal Law towards P2P Lending.....	10
<b>Subchapter 3 The Development of P2P Lending Outside the Country.....</b>	<b>12</b>
Section 1 The Mode in USA--Prosper For Example.....	12
Section 2 The Current P2P Lending Mode in Japan.....	13
Section 3 P2P Lending in Taiwan.....	15
Section 4 Summary of P2P Lending Outside the Country.....	17
<b>Chapter 2 The Dogmatics Analysis of Charges and Penalty.....</b>	<b>21</b>
<b>Subchapter 1 Analysis of Illegal Soliciting Deposits From the Public Offense.....</b>	<b>21</b>
Section 1 The Concept of Illegal Fund-raising in China.....	21
Section 2 Analysis of Four Characteristics of This Offense.....	21
Section 3 Capital Pool of P2P Lending.....	24
Section 4 The Suspicion of Reasonality towards This Offense.....	25
<b>Subchapter 2 Analysis of Defraudmental Raising Crime.....</b>	<b>27</b>
Section 1 Research on The Intention of Illegal Possession of P2P Lending...	27
Section 2 The Lack of Charges to Declarative Fraud.....	28
<b>Subchapter 3 Research on Punishment of P2P Lending Crime.....</b>	<b>30</b>
Section 1 The Discordance of Sentencing System.....	30
Section 2 The Excessive Criminal Punishment.....	32
<b>Chapter 3 The Development of P2P Lending in the View of</b>	



<b>Administration Penal Code.....</b>	<b>34</b>
<b>Subchapter 1 Overview of Administration Penal Code.....</b>	<b>34</b>
Section 1 German Views.....	34
Section 2 Japanese Views.....	35
Section 3 Taiwan Views.....	36
Section 4 Scholars in Mainland China’s Views.....	37
<b>Subchapter 2 The Legal Nature of Administration Penal Code.....</b>	<b>38</b>
Section 1 Representative Theories.....	38
Section 2 Discussion on The Theories.....	39
Section 3 View in This Article.....	43
<b>Subchapter 3 The Necessity of Administration Penal Code in Regulating P2P Lending.....</b>	<b>44</b>
Section 1 Specialized Legislation.....	44
Section 2 The Restraining Principle of The Criminal Law.....	46
<b>Chapter 4 The legislative Improvement of Administration Penal Code Towards P2P Lending.....</b>	<b>49</b>
<b>Subchapter 1 The New Legislation Pattern.....</b>	<b>49</b>
Section 1 Legislative Intent,Direction,Range.....	49
Section 2 Legislative Techniques on Composition Elements.....	51
<b>Subchapter 2 Adjustment of Concrete Charges.....</b>	<b>54</b>
Section 1 Restricting The Scale of Private Lending Crime.....	55
Section 2 Cheats In Fund-raising Should Be Regulated as Crime.....	55
<b>Subchapter 3 Penalty Reforms.....</b>	<b>59</b>
Section 1 Coordination of Administrative Punishment and Penalty.....	59
Section 2 Upgrading Fine Punishment to Principal Penalty.....	60
Section 3 Strengthening the Qualification Penalty.....	61
<b>Conclusion.....</b>	<b>63</b>
<b>Bibliography.....</b>	<b>64</b>

## 引言

互联网网贷又称“人人贷（Peer to Peer,简称 P2P）”<sup>①</sup>，它是指借贷双方通过互联网中介平台，达成借款合意，由出借人向借贷人出借资金并收取利息的行为。它是互联网金融的一个下位概念，是它的一个重要内容。互联网金融的出现，有着其深刻的社会背景。近年来，为了顺应经济发展形势，国家在政策上鼓励科技创新带动经济发展，同时“互联网+”这一新兴概念迅速融入了我们的经济和社会生活。此外，基于社会就业需求，政府鼓励个人创业，鼓励和支持中小企业发展，而资金匮乏则是当今民间中小企业发展过程中面临的一个严峻问题。而与此同时，我国大量民间资本一直流动不畅，储蓄比例过高，导致民间资本对于经济发展的带动作用有限。

互联网金融正是在这种大背景下被引入到中国并迅速形成规模。简单来说，以 P2P 网贷、众筹、第三方支付为代表的互联网金融，实质上是“互联网+金融”的有机结合体，但并不是两者的简单相加，而是二者之间相互利用，相互配合：它是利用互联网的信息技术优势，将传统金融业的部分业务转移到网上来，实现效益和效率的双赢。

然而，任何创新都会随之带来一定的风险，由于作为媒介平台的互联网所具有的信息技术风险，加之金融行业自身的业务风险，使得互联网金融在运作过程中出现了种种违规现象，有的甚至可能触犯到了刑律。以 P2P 网贷为例，其本身所具有的业务特征与传统的金融监管之间，产生了巨大的冲突和空白，在监管层面没有跟上互联网金融的飞速发展。而对于最后手段性的刑法而言，通过刑罚来严厉规制这种违规行为，又会极大地打压这个行业的发展积极性，况且刑法自身相关规定也存在诸多尚需完善之处。因而，刑法是否需要介入、以何种方式介入、在何种程度上介入这种创新行为方为合理，是我们值得研究和深思的问题。

2013 年以来，我国发生了部分因 P2P 平台涉嫌集资犯罪被处刑的案例（如表 1），但对于 P2P 平台的行政治理措施还不尽完善（无论是从事前行政准入标准还是从事后行政处罚机制层面），行政治理还达不到刑罚这样立竿见影的效果，很多 P2P 跑路事件直到司法机关进行刑事追诉时，公众才明确了其行为的严重性质。这一定程度上放任了当前 P2P 平台的混乱情况，也造成了刑法过早介入

<sup>①</sup> 中国银监会办公厅关于人人贷有关风险提示的通知.银监办【2011】254 号.

的无奈之举。在这些案例中，比较典型性的主要有：

### （一）“东方创投案”<sup>①</sup>

邓某于 2013 年 5 月出资注册成立深圳某有限公司，该公司于 2013 年 6 月 19 日创建“东方创投”网络投资平台，以提供资金服务中介为名，承诺 3%至 4% 月息的高额回报，通过网上平台从事 P2P 贷款业务。后因资金链断裂导致公司提现困难。后经法院审理，被告人邓某、钱某因犯非法吸收公众存款罪分别被判处有期徒刑三年、并处罚金三十万元和有期徒刑两年、缓刑三年，罚金五万元。

### （二）“甘昌武非法吸收公众存款案”<sup>②</sup>

甘昌武在担任湖北中财时代投资顾问有限公司法定代表人期间，于 2012 年 9 月至 2013 年 12 月，在中财时代未取得《中华人民共和国金融许可证》的情况下，经营的“中财时代”网站，以向投资者支付高额利息为条件，向全国社会公众开展网络借贷投资业务，以线上充值和线下充值的方法，非法吸收社会公众 916 人的存款，共计人民币二千余万元。后该网站因遭受黑客攻击导致投资人集中挤兑，资金链断裂。后甘昌武因非法吸收公众存款罪被判处有期徒刑五年、罚金十万元。

### （三）南通“优易网平台案”<sup>③</sup>

2012 年 8 月 18 日，南通优易电子科技有限公司网站优易网正式上线。2012 年 12 月因虚假宣传公司背景被揭发。据警方侦查，资金大部分被用于炒期货全部亏损，还有部分资金被用于偿还旧账，共计约造成 1400 多万元损失无法追回。期间检察机关将罪名由“非法吸收公众存款罪”更改为“集资诈骗罪”并提起公诉。2015 年，优易网两名相关责任人近日被如皋市人民法院一审判决，分别判处有期徒刑 14 年和 9 年，并责令继续退赔违法所得人民币 1517 万元，发还相关被害人。

上述案例集中反映了在近几年火热的 P2P 网贷行业中所面临的刑事追责风险。在网贷行业面临的主要刑事风险中，最具典型性的是行为因构成非法集资而触犯刑律（主要包括非法吸收公众存款罪和集资诈骗罪两罪）。而规制非法集资的刑法条款均属于行政刑法范畴。行政刑法不仅在个罪上适用广泛，对于整体的

<sup>①</sup> 深圳市罗湖区人民法院（2014）深罗法刑二初字第 147 号刑事判决书。

<sup>②</sup> 湖北省武汉市江汉区人民法院（2014）鄂江汉刑初字第 01125 号刑事判决书。

<sup>③</sup> 史青伟.P2P 跑路案首判集资诈骗罪 优易网法定代表人一审获刑 14 年[EB/OL].  
<http://www.nbd.com.cn/articles/2015-07-17/930859.html>, 2016-01-13.

刑法立法结构也具有很强的优越性，比较适合当前经济犯罪法律规制模式的构建。

鉴于此，本文特地从行政刑法角度为切入点，研究 P2P 网贷的发展现状，探讨刑法规制的完善。使之在适应市场化经济的发展变化的同时，维持刑法谦抑性，做到有的放矢，真正合理、高效的发挥刑法在市场经济中的作用。同时，为今后可能出现的其他“互联网+”模式之刑事监管，提供一定的借鉴和参照。

**表 1：近年来 P2P 网贷平台涉嫌非法集资的案例汇总**

编号	案件名称	平台名称	裁判罪名	资金主要用途	刑罚类型与追偿措施
1	东方创投案	东方创投	非法吸收公众存款罪	购买房产、P2P 经营	有期徒刑、罚金、冻结、追缴
2	甘昌武非法吸收公众存款案	中财在线	非法吸收公众存款罪	P2P 经营	有期徒刑、罚金
3	吴义华、吴秋虹集资诈骗案	华强财富	集资诈骗罪	归还个人债务、公司运营	有期徒刑、罚金、退赔、追缴
4	王全江非法吸收公众存款案	某网贷平台	非法吸收公众存款罪	个人使用	有期徒刑、罚金、冻结款项
5	程某、朱某甲等犯非法吸收公众存款案	某网贷平台	非法吸收公众存款罪	企业经营和归还民间借贷	有期徒刑、罚金
6	戴秋宁非法吸收公众存款案	某网贷平台	非法吸收公众存款罪	煤炭等投资	有期徒刑、罚金、追缴
7	宋某非法吸收公众存款案	诚宜创投	非法吸收公众存款罪	生产经营、归还债务	有期徒刑、罚金
8	陶某非法吸收公众存款案	徽煌财富	非法吸收公众存款罪	私人借贷	有期徒刑、罚金、退赔
9	铜陵苏信公司等非法吸收公众存款案	铜都贷	非法吸收公众存款罪	个人投资、房地产、转借	有期徒刑、罚金、退赔
10	徐芳、郑某甲等非法吸收公众存款案	德赛财富	非法吸收公众存款罪	公司经营	有期徒刑、罚金、退赔
11	徐江表、余某等非法吸收公众存款案	力合创投	非法吸收公众存款罪	公司经营、高利贷	有期徒刑、拘役、罚金、追缴
12	严庆海非法吸收公众存款案	平海金融	非法吸收公众存款罪	房地产投资、高利贷	有期徒刑、罚金、追缴等
13	南通“优易网平台案”	优易网	集资诈骗罪	个人借贷、期货、炒股	有期徒刑、罚金等

数据来源：中国裁判文书网，2016 年 1 月

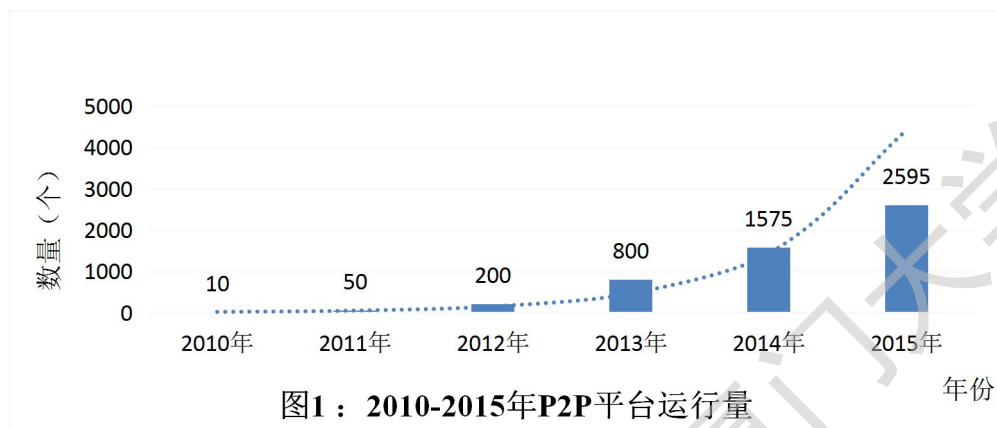
## 第一章 P2P 网贷的刑法规制概述

### 第一节 P2P 网贷行业发展研究

#### 一、P2P 网贷行业发展概述

自 2005 年起，P2P 网络借贷在世界上包括美国、加拿大、英国、日本和意大利在内的诸多国家快速发展，尽管模式存在略微不同。<sup>①</sup>而 P2P 网贷行业在中国前期并未受人们所关注，直到 2010 年“人人贷”公司的成立，该行业才进入了快速发展的轨道。根据网贷之家的数据显示，2013 年网贷成交量已经过亿；截止至 2015 年，网贷成交总量已经达到了惊人的 9823 亿元，这表明该行业存在着巨大的市场空间，其弥补了我国现阶段民间融资渠道的不足。在近几年来，P2P 网贷行业大致呈现了如下的发展规模：

#### （一）2010-2015 年 P2P 平台运行总量



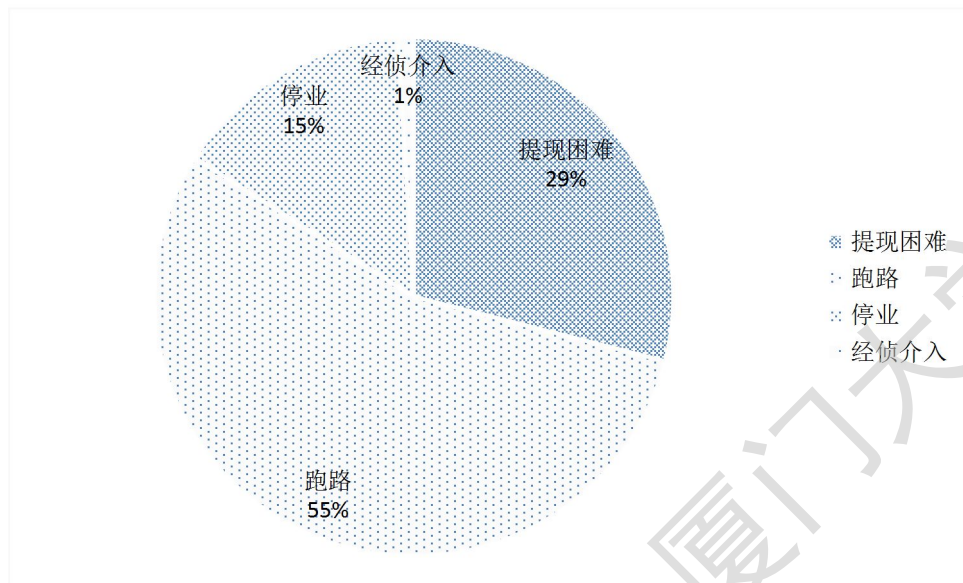
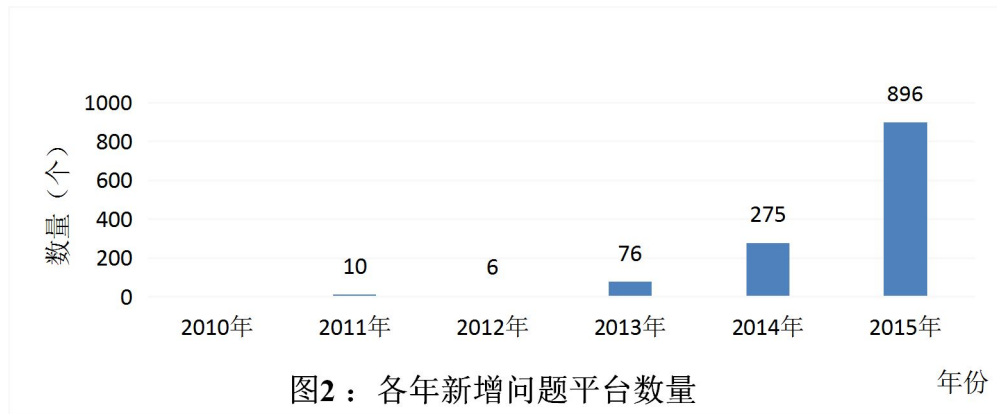
数据来源：盈灿咨询，2015 年中国网络借贷行业年报，2016（下同）

从数据上看，自 2011 年起，网贷平台如雨后春笋般迅速增长。在短短的 5 年时间内，平台数量激增。单从规模上看，P2P 平台的发展呈现出的是一片欣欣向荣的景象。而与之相对的是，政府监管与法律管控层面反应却是相对克制。以

<sup>①</sup> DONGYU CHEN.A Comparative Study of online P2P Lending in the USA and China [J].Journal of Internet Banking and Commerce,2012,17(2):3.

刑法监管为例，近几年出台的相关司法解释等仅寥寥数部<sup>①</sup>，而相关的专门性立法更是匮乏。这在一定程度上体现出刑法对于发展迅速的互联网金融的反应相对滞后，当然，这也是刑法谦抑性的表现。在监管措施没有到位的情况下，可以说，2012-2015 年间是 P2P 行业的“野蛮生长期”。

## （二）各年问题平台数量、事件类型



在 P2P 行业繁荣的大背景下，问题平台的数量也激增。其中，2013 年共有 76 家平台出现问题，2014 年几乎翻了四倍，2015 年多达 896 家，几乎占了现有

<sup>①</sup> 主要包括：2010 年最高人民法院《关于审理非法集资刑事案件具体应用法律若干问题的解释》、2014 年最高人民法院《关于办理非法集资刑事案件适用法律若干问题的意见》和 2015 年最高人民法院《审理民间借贷案件适用法律若干问题的规定》等。

市场平台总量的三分之一。而问题平台中，55%表现为行为人利用平台诈骗投资人资金，用于非法投资或挥霍，当出现资不抵债、经营困难时，往往抛弃平台直接跑路。这类行为很可能会构成了刑法上的集资诈骗罪。另外，出现“提现困难”的约占 29%，这一般出现在由平台担保的经营方式中，由于借贷人没有按时还款、或者平台遭到黑客攻击、或者由于网络言论引发投资人恐慌导致集中提现等原因，致使平台资金无法支付全部投资人本息，导致资金链断裂，在这类平台中情节严重的可能会构成非法吸收公众存款罪。

## 二、P2P 网贷运营模式解析

一般认为，P2P 网贷的运营模式大致可以分为以下四种：

**(一) 纯中介模式：**这种平台本身不参与借款，而是实施信息匹配、工具支持和认证服务等功能，作为单纯的信息中介平台而存在，借款人的借款利率在最高利率限制下，由自己设定。而这也是 P2P 网贷平台最原始的运作模式，典型的如拍拍贷。值得注意的是，根据银监会关于 2016 年《网络借贷信息中介机构业务活动管理暂行办法（征求意见稿）》中的相关规定，这种纯中介模式是当下最合乎规范的合法 P2P 网贷模式。

**(二) 平台保证模式：**以红岭创投为例，其在公司网站投资说明中保证“投资人投资的借款标逾期后由网站风险准备金进行垫付，非 VIP 会员在垫付执行时享受本金 50% 垫付（净值标、资产标 100% 垫付本息），VIP 会员在垫付执行时享受本金全额垫付（信用标垫付本金，快借标、特标、议标、推荐标、公信贷、净值标、资产标垫付本息）。”即如果投资人的投资出现逾期等违约现象时，由平台自身先行垫付，并将债权转移到网站所有，由网站进行下一步的催收。

此外，除平台保证模式外，也存在平台外引入第三方担保公司的模式。遗憾的是，平台担保模式已经突破了 P2P 网贷平台禁止进行担保的红线，在上述征求意见稿中，再次重申了对于平台担保模式的非法性。而对于当前存在的第三方担保，存在业务不透明、资金实力有限、与平台自身实际上是关联方的问题，在监管和抗风险能力上存疑。

**(三) 债权转让模式<sup>①</sup>：**以宜信为例，公司提前放款给需要借款的用户，再把

<sup>①</sup> 刘环宇.P2P 网贷的刑法问题与规制路径探析[J].北京政法职业学院学报, 2015, (1): 38.

获得的债权进行拆分组合，打包成固定收益的产品，然后通过销售队伍将其销售给投资理财客户。期间，借款人和出借人并没有直接的交流，而是完全依赖于宜信的产品运作和宣传。这种模式有可能会存在期限错配、资金池等操作风险，当下解决该问题的主要措施是实现资金的第三方托管。

**(四) 金融资产证券化：**公司建立网贷平台，然后将其担保产品证券化或者小额贷款资产打包成理财产品销售给出借人。<sup>①</sup>典型的如陆金所。在这个过程中，借款人和投资人之间没有任何的信息交流，陆金所也不公布借款人的具体信息，整个交易过程似乎由其完全包办，与银行理财产品具有极大的相似性。<sup>②</sup>除此之外，陆金所也通过第三方担保公司对存贷业务进行担保。

### 三、P2P 网贷的行业特性

正确理解一个新兴行业的发展特点，有助于我们选择恰当的规制手段。从上述 P2P 网贷行业数据分析来看，相比于传统的民间借贷、银行类金融机构贷款，网贷行业具有以下显著特征：

#### (一) 网际性，或跨地域性

这主要体现在两方面。首先，由于借贷双方都是通过网络平台进行资金出借，而对于借款人的信用审核也大都是由平台线上完成，借贷双方的了解仅限于网站披露的借贷人的相关凭证。甚至如宜信采取理财产品的模式，资金出借人根本无法真正接触到借款人，也无法通过临近的关系深入了解借款人的信用状况。而在传统的线下金融借贷中，由于出借人与借款人大多地域接近，出借人可以凭借自己的人脉和圈子来了解借款人的详细信息，以此来决定是否出借资金，而这是网络借贷所不能实现的。在 P2P 网贷中，传统的地缘、亲缘支撑的信用体系无用武之地。其次表现为这种借贷关系辐射范围很广，某一个平台上的借款人散布在全国各地，平时仅靠网络平台来互相沟通，关系网络十分复杂。而一旦平台出现问题，会给司法认定带来更大的难度和挑战，同时网络舆论的传播易引发群体性事件，破坏力会更大。

<sup>①</sup> 刘环宇.P2P 网贷的刑法问题与规制路径探析[J].北京政法职业学院学报, 2015, (1): 38.

<sup>②</sup> 王雅萌等.P2P 平台网络贷款业务调研报告--以法律风险的分析与防范为研究方向 [A].许多奇.互联网金融法律评论(1)[C].北京: 法律出版社, 2015.169-170.



Degree papers are in the “[Xiamen University Electronic Theses and Dissertations Database](#)”.

Fulltexts are available in the following ways:

1. If your library is a CALIS member libraries, please log on <http://etd.calis.edu.cn/> and submit requests online, or consult the interlibrary loan department in your library.
2. For users of non-CALIS member libraries, please mail to [etd@xmu.edu.cn](mailto:etd@xmu.edu.cn) for delivery details.

廈門大學博碩