

# 网络借贷的发展现状、风险分析及其法律规制

冉 俊

(中国人民银行 亳州市中心支行 安徽 亳州 236800)

**摘要:**近年来,随着网络日益普及,网络借贷作为一种新兴民间借贷方式在我国悄然兴起并得到迅速发展。但是由于法律制度与有效监管的缺失以及社会信用体系的不完善,其自由发展也潜藏着一些较大的风险隐患。文章介绍了国内网络借贷的发展现状,分析了网络借贷的主要风险,并在借鉴发达国家成熟经验的基础上,提出了完善我国网络借贷法律规制的相关建议。

**关键词:**网络借贷;信用评级;监管主体;法律规制

**中图分类号:**F830.4,D922.28 **文献标识码:**A **文章编号:**2095-0098(2014)04-0023-05

网络借贷(Peer-to-peer Lending),简称P2P贷款,是一种将互联网和小额信贷结合在一起的新型民间借贷形式,其实质是网络化的小额民间借贷。网络借贷最早起源于英国,2005年英国Zopa公司创立,标志着网络借贷的正式诞生。随后美国的Prosper等国外网络借贷平台迅速建立,并在全球范围内被广泛应用。我国首家网络借贷平台出现在2007年,之后在数量和规模上均得到蓬勃发展。我国网络借贷在迅速发展的同时,伴随而来的风险也日益暴露出来。2011年自称中国最严谨网络借贷平台的“哈哈贷”关闭,无疑给迅猛发展的网络借贷业敲响了警钟。

## 一、我国网络借贷的发展现状

### (一) 业务规模发展迅猛

2007年8月,国内首家网络借贷网站“拍拍贷”在上海成立,随后网络借贷以新生事物特有的力量在国内迅速发展起来,网络平台注册地也从沿海经济发达地区,向内陆地区蔓延开来,网络融资规模从最初的几千万元增加到上百亿元。“第一网贷”网站公布的数据显示,2013年全国网络借贷平台近千家,成交额约874.19亿元,月复合增长率10.3%,年增长率超过300%。

### (二) 经营模式逐渐成熟

经过近年来的发展,国内网络借贷平台从由照搬照抄国外到结合本国国情进行创新改进,经营模式慢慢成熟并逐渐做大做强。目前主要形成了三种经营模式:

一是单纯中介型,也称“线上模式”,以“拍拍贷”为代表。网络借贷平台仅作为服务的居间人,仅为资金借贷双方交易提供竞价成交的虚拟场所,借贷活动通过网络竞标方式实现。平台利润来自于收取借贷双方的中介服务费。

二是复合中介型,也称“线下模式”,以“宜信”为代表。网络借贷平台不仅充当中介人角色,还通过先垫付资金,将资金借出,然后将债权转售给放贷人。因此,平台可以根据借款人的信用评级,直接制定相应的固定利率。

三是混合模式。即通过引入小额贷款公司、融资担保公司等非银行机构,来为网络借贷双方提供综合的信用服务。例如,“开鑫贷”将遍布江苏全省的小额贷款公司引入网络借贷平台,以协助其对借款人进行审核,保障放贷人资金安全。<sup>[1]</sup>

收稿日期:2014-06-20

作者简介:冉俊(1976-),男,安徽阜阳人,硕士研究生,经济师,主要研究方向为金融法。

### (三) 借贷优势日益显现

网络借贷作为互联网时代的一种新型金融服务模式,本质上属于民间借贷,其手续简便、方式灵活,是正规金融的有益补充。

一是创新小额信贷模式。网络借贷门槛低,无需抵押担保,不受地域限制,通过互联网实时通讯的特性可以使借款人不需面对面交流实施借款计划,获取资金,完成借贷过程。借助了网络的力量,可以有效地降低贷款审查的成本,促进了小额信贷发展。

二是开辟理财新途径。网络借贷平台承诺的年化收益率一般为 10—20%,个别平台甚至更高,远高于银行理财产品、货币基金、甚至信托的收益率。放贷人通过网络平台,找到了一种新的理财渠道,实现了丰厚的投资收益。

三是将公益属性引入网络借贷。网络借贷由于主要针对中低收入、创业者等普通群体,其较大的公益性和社会效益,解决了金融机构从事小额信贷业务普遍存在的成本高、效率低等问题,如“齐放网”为在校大学生提供的微利助学贷款。<sup>[2]</sup>

## 二、我国网络借贷的风险分析

网络借贷除了具有民间借贷的固有风险外,还由于互联网的虚拟性、涉众性而产生一系列法律风险隐患,主要表现在:

### (一) 借款人可能引起的风险

1. 欺诈风险。从当前国内各网络借贷平台业务运作情况看,网络借贷信用评价主要依据借贷人提交的身份证明、房产证明、银行账户流水单等材料的复印或影印件,这些证明材料的真实性难以核查。实践中,一些不法分子利用网络借贷这一缺陷,从事资金诈骗活动。虽然网络借贷平台提供了多种风险防范措施,如“齐放网”要求借贷资金须经由所在学校账户,再发给学生本人等。但是这些均是辅助手段,缺乏实质性的约束力。

2. 擅自改变资金用途的风险。网络借贷平台通常会要求借款人严格按照借款申报的用途使用资金,但是由于借贷活动完全在网络上进行,借贷双方互不见面,加之借贷平台难以对借贷资金用途实施有效管控,借款人是否按照约定使用资金缺乏有力的约束手段。如果借款人擅自挪用资金,这无疑会增加贷款违约的风险。同时,由于对借贷资金流向缺乏有效的控制手段,极有可能进入国家禁止或限制性领域,进而影响国家宏观调控的效果。

### (二) 放贷人可能引起的风险

1. 洗钱风险。网络借贷的兴起,在方便小额信贷的同时,也为洗钱活动提供了新的便捷途径,给反洗钱带来了新的挑战。网络借贷平台通常要求借贷资金为放贷人的合法财产,由于平台的自身条件所限,难以核查放贷人资金来源的合法性。即使是贩毒、贪污等违法所得的资金,也完全可以通过网络借贷平台进行放贷。目前,国内网络借贷平台均没有落实客户身份识别、交易记录保护、可疑交易报告等措施,使得该行业成为反洗钱“盲区”。

2. 利率风险。根据《最高人民法院关于人民法院审理借贷案件的若干意见》(法发〔1991〕21号)规定,民间借贷的利率不得超过银行同类贷款利率的四倍,否则为高利借贷行为,不受法律保护。“网贷之家”网站统计数据显示,网络借款期限一般为一年以内,平均年利率为 20% 左右,年利率最高达 41.89%。高利率是网络借贷迅速发展的重要原因,放贷人为追逐高利润,往往提出较高的利率要求,进一步扩大了贷款损失风险。

### (三) 网络借贷平台可能引起的风险

1. 沉淀资金风险。网络借贷资金一般并不是由放贷人的账户直接转入借款人账户,而是通过网络借贷平台进行周转,使得平台成为资金往来的枢纽,不再是独立于借贷双方的纯粹中介。<sup>[3]</sup>在缺少第三方监管的情况下,如果网络平台缺乏自律,就有可能将平台内的沉淀资金挪为己用,甚至携款潜逃。如 2012 年 12 月 21 日,“优易网”负责人“跑路”,两千余万元资金无法收回。

2. 非法集资风险。网络借贷行业没有严格的准入条件,缺乏有效的外部监管,借贷平台有可能突破法律和道德的底线,以网络借贷为名,违法从事吸收存款、发放贷款的金融业务,甚至演变成非法集资。例如,一些网络平台开办的理财产品,规定固定的利息收益和保底条款,带有银行存款的一般特征。这种理财产品符合向众多的、不特定的人群“吸金”,涉嫌非法集资。

3. 个人信息泄露风险。借贷双方当事人从事网络借贷,一般需要在借贷网站平台上先行注册,注册内容包括当事人的身份证号、固定电话或手机号、个人职业、工作单位、家庭住址等个人重要信息,有的借贷网站还要求上传电子版的身份证影印件。随着网络借贷的发展,网络平台收集到的个人信息量大增,如“宜信”网站均已有的数十万注册用户。目前,我国网络借贷平台安全防范意识和防范措施较为薄弱,个人信息极易被泄露,借贷双方的隐私权无法得到有效保护。

### 三、我国网络借贷法律规制现状及其缺陷

#### (一) 我国网络借贷法律规制的现状

网络借贷属于一种新兴的民间借贷形式,其实质是在利用互联网开展借贷活动,即民间借贷的网络版。因而,关于民间借贷的所有法律规定基本适用于网络借贷。目前,我国缺乏民间借贷方面的专门法律规范,民间借贷只能适用《民法通则》、《合同法》以及人民法院司法解释等民事法律。《民法通则》认为只要行为人有完全民事行为能力、意思表示真实,借款合同符合法律、行政法规规定,该民间借贷行为就应受到法律的保护。《合同法》规范的是平等民事主体的契约行为,尊重当事人的意思自治,它无法站在制定金融市场规则、维护金融秩序稳定的角度规范民间借贷。而司法解释是站在法院审判实践的立场,由最高人民法院去规范民间借贷这一金融活动,本身就面临主体是否合适的疑问。此外,酝酿多年的《放贷人条例》也迟迟未能出台。在民间借贷采纳了网络这种新型媒介之后,由于网络的特殊性而带来的一系列需要重新规范的问题都无法在现行法律制度中得到解答。

#### (二) 我国网络借贷法律规制的缺陷

1. 网络借贷专门法律缺失。网络借贷平台在缺乏法律特别规范的情况,往往作为一般类公司进行准入管理,导致实践中产生诸多问题,主要表现在:一是身份定位不明,准入门槛低。目前大多数平台是以投资、咨询、信息服务等名义进行工商登记后,就可以从事网络借贷业务运营。低门槛造成了网络借贷平台鱼龙混杂,增大了网络借贷的风险隐患。二是业务范围模糊,经营范围广泛。部分网络借贷平台既从事网络借贷业务,又经营理财、保险等业务,业务拓展的同时也带来了较大的风险隐患。

2. 网络借贷监管“真空”。网络借贷作为一个新兴行业,监管主体暂不明确,造成了行业监管的“真空”。实践中,网络借贷平台虽然是在工商部门注册的,工商部门对这些事实上从事准金融服务的平台难以进行有效监管。信息产业部门对平台从事的经营性互联网信息服务是否应按行政许可管理,也缺乏明确的规定。开立第三方账户的平台网站是否属于第三方支付平台、经营网络借贷业务的公司是否需要颁发支付业务许可证、人民银行是否需要按照第三方支付机构对其进行监管也并未确定。网络借贷涉嫌从事非法集资,银监部门是否有权介入等也待明确。因此,我国网络借贷仍处于监管“真空”状态。

3. 个人信用制度不完善。网络借贷的健康发展依赖于健全的社会信用体系。目前,中国人民银行已经在全国范围内建立起数据庞大的企业和个人征信系统,该系统数据权威、真实、全面,能够有效解决借贷双方信息不对称问题,逐渐被金融机构所使用。根据《个人信用信息基础数据库暂行管理办法》规定,个人征信系统目前仅对商业银行和金融消费者使用。网络借贷平台不是合法的使用者,尚未接入个人征信系统,无法获知借款人详实全面的信用信息,只能依靠借款人提供的难以核查的证明材料判断其还款能力的大小。由于缺少征信系统的支持,容易产生网络借贷双方信息不对称,贷款欺诈现象时有发生。

### 四、网络借贷规制的域外经验

#### (一) 完善的法律制度

国外网络借贷市场均有相对完善的法律制度来保障。在美国,规范民间借贷的法律包括《消费者信用

保护法》、《诚实借贷法》等,这些法律赋予民间借贷与正规金融拥有同等的法律地位,其中《消费者信用保护法》明确将网络借贷纳入民间借贷的范畴。在英国,《英格兰银行法》和《金融服务和市场法案》具有规范网络借贷发展的相关条款。

#### (二) 明确的监管主体

1998 年,英国将微观金融市场主体的监管职权由英格兰银行移交至金融服务局。次贷危机后,英国出台了《2012 年金融服务法案》,将原有金融服务局的职能分拆,其中新成立审慎监管局承担网络借贷等微观金融市场主体的监管职责。英国的金融协会,还负有保护网络借贷消费者权益的职责。<sup>[4]</sup>在美国,证券交易委员会负责网络借贷的监管。根据法律规定,网络借贷平台开业前,必须取得证券交易委员会颁发的证券经纪交易商牌照。

#### (三) 有效的监管手段

美国证券交易委员会对网络借贷的监管手段主要是强制借贷平台全面准确及时披露借款人的真实信息。英国金融服务局负责对网络平台的最低资本、风险管理等方面进行检查,以避免其经营风险和道德风险。金融协会则提出了指导性的监管意见,对网络借贷平台经营规则 and 市场营销规则等做出规定,要求其具有安全和可靠的信息系统,公正投诉处理机制,规范有序的管理,完善的借款合同,终止运作标准等。

#### (四) 健全的信用体系

国外网络借贷平台之所以能够迅速发展,根本原因在于其成熟、规范的社会信用体系。国外商业征信公司较为发达,他们采取市场化运作的方式,能够向社会提供各种资信有偿服务。在美国,网络借贷平台经过许可,可以查询到借款人既往的所有信用记录。国外网络借贷平台内部评级体系也较为健全,如美国繁荣网站将借款人的信用评级分为 AA、A、B、C、D、E 和 HR 级等七类,网站运用信用评级机构中得到的借款人信用分数和网站内部评分,综合评定借款人的信用等级。<sup>[5]</sup>

### 五、完善我国网络借贷法律规制的相关建议

#### (一) 完善相关法律法规,引导网络借贷有序发展

网络借贷作为民间借贷的一种创新形式,应当被纳入到民间借贷相关法律法规当中。建议通过修改《民法通则》、《贷款通则》,制定出台《放贷人条例》等法律法规,赋予网络借贷以合法的地位,明确正常民间借贷与非法金融活动的法律界限,鼓励民间金融阳光化发展。鉴于网络借贷的特殊性,有必要出台具有针对性的管理法规,从组织形式、资格条件、经营模式、风险防范、监督管理等方面做出详细规定,将网络借贷纳入法制化轨道。

#### (二) 健全监管机制,确保网络借贷合规经营

1. 明确监管主体及监管职责。网络借贷行业涉及人民银行、银监、工商、电信、公安等多个部门的职责。建议国家层面明确网络借贷行业监管的牵头协调部门,充分发挥地方政府的金融监管职能,各部门各司其职、相互配合,从网络平台公司的工商注册、业务运营、资金管理、技术规范等各个方面实施监管,确保网络借贷规范健康的发展。

2. 细化网络借贷的监管措施。结合现行的金融法律法规和网络借贷的特点,建议出台更具针对性的监管措施,主要包括:建立网络借贷实名制和反洗钱机制,防范洗钱风险;推行资金第三方存管制度,防止网络借贷资金被挪用;创新网络借贷利率定价手段,遏制高利贷行为;制定统一的网络借贷平台技术标准,保障用户信息安全;建立网络借贷统计监测指标体系,及时发现问题、及时预警。同时,还应加强对网络借贷资金的管控和引导,使其符合国家宏观调控的要求。

#### (三) 健全信用评级制度,准许接入征信系统

继续推进社会信用体系建设,完善社会信用评级制度,应尽快允许网络借贷平台接入中国人民银行征信系统,提高资信审核的准确性,同时将网络借贷中的借贷信息也纳入征信系统数据库中,实现征信系统和网络借贷两者相互促进。探索建立市场化的第三方信用评级机构,努力为网络借贷发展提供更加充分的信息服务。网络借贷平台也应建立一套科学合理的信用评级标准,为放贷人提供可靠的信用评价,有效规避借款

人的信用风险。

(四) 成立行业自律组织,搭建信息共享平台

建议在成立不久的互联网金融协会下设网络借贷专业委员会,作为行业自律机构,负责制定行业标准和准入门槛,明确社会责任及销售准则,维护公平竞争和市场秩序。同时,通过行业自律机构建立违约客户名单共享机制,对借款人提供虚假证明材料、涉嫌欺诈等不良行为,列入“黑名单”管理,并将其与行业协会系统数据库共享,以此逐步完善网络借贷数据共享平台,最大限度解决信息不对称问题。

(五) 创新风险控制机制,防范借贷资金风险

网络借贷作为新生事物,应当在允许先试先行的基础上,创新风险控制机制,有效降低风险隐患。借鉴美国繁荣网站的成熟经验,通过群体的力量来约束成员按时还款,且可获取低利率借款。借鉴淘宝网购物“先行赔付”做法,推行“先行付息”规则,网络借贷平台对违约的贷款先行代为支付部分利息,并积极协助收回贷款本息。加强与民间借贷登记服务中心等机构合作,为网络借贷提供便利周全的配套服务,营造良好的网络融资环境。

参考文献:

- [1]伍兴龙.我国网络借贷发展现状与监管路径探析[J].南方金融,2013(3):43-47.
- [2]艾金娣.P2P网络借贷平台风险防范[J].中国金融,2012(14):79-81.
- [3]黄震,何璇.P2P网络借贷平台的法律风险及防范[J].金融电子化,2013(2):56-59.
- [4]李雪静.国外P2P网络借贷平台的监管及对我国的启示[J].金融理论与实践,2013(7):101-104.
- [5]刘大安.国际网络借贷的管理、运作与监管模式[J].金融经济,2012(2):63-64.

## The Development Status ,Risk Analysis and Legal Regulation of Internet Lending

RAN Jun

( People' s Bank of China ,Bozhou Central Sub - branch ,Bozhou ,Anhui 236800 ,China)

**Abstract:** In recent years ,with the popularity of Internet ,Internet lending has emerged and developed rapidly as a new way of folk debit. But owing to the lack of legal system and effective supervision as well as the imperfection of social credit system ,the free development of Internet lending also has enormous hidden risk. This thesis elaborates the development status of domestic Internet lending ,analyzes the main risk of Internet lending and puts forward a related propose to consummate the legal regulation of Internet lending in our country on the basis of drawing lessons from the mature experience of developed countries.

**Key words:** Internet lending; credit rating; supervision subject; legal regulation

( 责任编辑: 沈 五)