

律動國際

国际投资法律研究与资讯

International Investment Law Research and Information

2
2023



上海市律师协会国际投资专业委员会

主任：章晓科
Director: Xiaoke Zhang

副主任：
(按姓氏拼音)
Deputy Directors: (Alphabetical order
by surname)

陈辉宇 Huiyu Chen
金益亭 Yiting Jin
粟伟炜 Weiwei Su

编委：
(按姓氏拼音)
Editors:
(Alphabetical order by surname)

陈辉宇 Huiyu Chen
陈丽梅 Limei Chen
陈学斌 Xuebin Chen
金益亭 Yiting Jin
寇向卉 Xianghui Kou
李翔 Xiang Li
倪富华 Fuhua Ni
商保平 Baoping Shang
粟伟炜 Weiwei Su
孙启来 Qilai Sun
孙小青 Xiaoqing Sun
王逸群 Yiqun Wang
徐大鹏 Dapeng Xu
姚约茜 Yueqian Yao
余倩 Qian Yu
张晓 Xiao Zhang

目录 Contents

域外法研究 Foreign Law Study

公司需要了解的加州企业气候信息披露法-----4
Essential points for corporate to know about SB253

理论与实践 Theory & Practice

中概股私有化浪潮再兴政策解读 | 国务院发布《关于进
一步优化外商投资环境加大吸引外商投资力度的意见》 13
Policy Interpretation | The State Council Issues the
Opinions on Further Optimizing the Foreign
Investment Environment and Strengthening the
Foreign Investment Attraction

国际投资术语 - 对价 ----- 18
International Investment Term - Consideration

A high-angle, wide shot of the Golden Gate Bridge in San Francisco, California. The bridge's iconic orange-red towers and suspension cables are prominent on the left side, extending across the frame towards the right. The bridge spans a deep blue-green bay, with a small white ferry boat visible in the lower right. In the background, the city of San Francisco is nestled on the hillsides under a clear, bright blue sky. A semi-transparent dark grey circle with a white diamond-patterned border is centered over the bridge, containing the text.

域外法 研究



变革即将来临：公司需要了解的加州企业气候信息披露法

美国盛智律师事务所 Nico Van Aelstyn

2023年10月7日，加州州长加文·纽森（Gavin Newsom）签署了两项意义深远的气候披露法案，即《气候企业数据责任法案》（参议院第253号法案，以下简称为“SB 253”）、和《气候相关金融风险法案》（参议院第261号法案，以下简称为“SB 261”）。SB 253和SB 261与美国证券交易委员会（以下简称为“SEC”）提出的气候信息披露规则相似（以下简称为“SEC拟议规则”），并在SEC拟议规则基础上对一些重要方面进行了扩充。SEC拟议规则包括了温室气体（“GHG”）排放和气候风险两方面，而加州的新法案将这两者分开来，SB 253主要解决温室气体排放问题，SB 261则解决气候风险问题。

这两部法案与SEC拟议规则的重要区别如下：

- 一. 这两部法案都只对在加州开展业务的公司适用，但只要一公司在加州销售某种产品或者向加州销售某种产品，就可归入“在加州开展业务”。若按GDP计算，加州已是世界第五大经济体。（值得注意的是，SB 253中的立法调研结果显示，加州有望超过德国成为世界第四大经济体，成为全球高盈利公司梦寐以求的市场）
- 二. 与SEC拟议规则仅适用于某些上市公司不同的是，这两部法案对美国私营公司和上市公司均适用，且唯一的适用条件是全球年营收，且不论其中多少营收来自于公司在加州的业务。适用标准方面，SB 261适用于总营收超过500,000美元的公司，SB 253适用于总营收超过10亿美元的公司。由此，据估计前者将适用于10,000多家公司，后者将适用于5,400多家公司。

这两部法案有何要求？

SB 253 — 温室气体排放

SB 253要求符合条件的公司从2026年开始公开报告范围1（Scope 1）和范围2（Scope 2）排放的年总排放量，到2027年逐步扩展到报告范围3的总排放量，这一点非常重要，因为据美国环保局估计，范围3排放量通常会占到一家公司总排放量的90%以上，而范围3的排放量又难以量化。一公司的范围1排放可能在另一家公司就成了范围3排放，而计算范围3排放量的方法也会因产业的不同而有所区别。当一家公司的价值链（上游或下游）延

伸到美国以外时，问题会变得更复杂。

SB 253 对范围 1、2 和 3 温室气体排放的定义
(SB 253明确提及并借鉴了《温室气体核算体系》)

- **范围 1:** “报告实体拥有或直接控制的排放源所产生的所有直接温室气体，无论其位置，包括但不限于燃料燃烧活动。
- **范围 2:** “报告实体购买或获取电力、蒸汽、供暖或制冷所产生的间接温室气体排放，无论其位置。
- **范围 3:** “来自报告实体非拥有或不直接控制的排放源，范围 2 以外的间接上下游温室气体排放，包括但不限于购买的商品和服务、商务旅行、通勤以及商品的加工和使用。

至关重要的是，该法授权加州空气资源委员会（“CARB”，以下简称“空气资源委员会”）负责制定实施细则，而非如大众所期望的那样，授权给负责监管加州证券、特许经营权和场外商品发行和销售的金融保护和创新部等机构。自 2006 年通过第 32 号议会法案（“AB 32”）以来，空气资源委员会已成为气候计划的牵头机构，包括制定《总量控制与交易计划》和《低碳燃料标准》。空气资源委员会当然拥有制定这些法规的专业能力，并且很可能将制定法规这项工作与其他气候计划结合起来。与 AB 32 最初建立的模式一样，SB 253 规定了空气资源委员会需要达到的一系列里程碑，以及报告实体（即涵盖公司）需满足的要求：

年份	SB 253 的里程碑及要求
2024	空气资源委员会制定法规，要求 (a) 报告温室气体排放，和 (b) 对这些披露报告的保证要求（即有资质的独立第三方审核机构）。
2025	随着法规的实施，公司必须收集 范围 1 和 范围 2 的排放数据，以便能够在 2026 年提交报告。
2026	<p>公司必须在空气资源委员会数字平台上提交 2025 年范围 1 和2 的排放报告，且此后每年都应当提交。除了范围 1 和范围 2，公司还须收集范围 3 的排放数据，以便进行 2027 年的报告。</p> <p>空气资源委员会将制定范围 3 排放报告的保证要求，并与一家学术机构签订合同，由其对该计划进行评估，为此建立数字平台（2027 年 7 月 1 日之前）。</p>
2027	公司必须提交 2026 年 范围 3 的排放报告以及 范围 1 和 2 的排放报告。 范围 3 的报告必须按照《温室气体核算体系》的标准和指南编写：“包括对 范围 3 排放计算的指导，详细说明可接受的主、次要数据源的使用，以及在 范围 3 排放计算中使用行业平均数据、代理数据和其他通用数据。”
2029	空气资源委员会应审查并更新披露期限和对第三方审核机构的要求。
2030	公司必须提交在“合理保证”（reasonable assurance）水平上进行独立核实的 范围 1 和 范围 2 排放报告，还必须提交在“有限保证”（limited assurance）水平上进行独立核实的 范围 3 排放报告。

报告进度可能推迟：SB 253 规定，空气资源委员会可以推迟范围 1 和 2 的首次报告时间，也即在 2026 年之后的某个时间点开始。但仍无法确定的是，如果空气资源委员会推迟了这一时间，是否也会推迟范围 3 排放的开始日期。范围 3 报告的条款并未允许空气资源委员会设定更晚的开始日期，只规定了范围 3 报告必须从 2027 年开始，且不得晚于范围 1 和 2 排放的报告时间。因此，如果空气资源委员会推迟范围 1 和 2 排放报告的开始日期，可能会产生冲突。

费用和罚款：SB 253 指示空气资源委员会对提交披露报告者收取申报费用，收费标准应足以资助该报告计划的管理。SB 253 还指示空气资源委员会制定对违规行为的行政处罚，罚款不得超过 500,000 美元，对于范围 3 的排放报告，处罚应仅限于在 2030 年之前未提交的主体。

SB 253 是一部规定了测量和报告温室气体排放的定量法案，而 SB 261 则为定性法案。SB 261 规定，如一公司在加州开展业务且全球营收超过 50 万美元，则必须报告：

- (a) 公司根据气候相关财务信息披露工作组（“TCFD”）的建议所评估的气候相关金融风险；
- (b) 为减小和适应所披露的风险而采取的措施。“与气候相关的金融风险”是指“由于物理风险和转型风险，从而可能对目前和未来的长期财务结果造成损害的重大风险，包括但不限于对公司运营、商品和服务提供、供应链、员工健康和​​安全、资本和金融投资、机构投资、贷款接受方和借款方的财务状况、股东价值的风险”。从 2026 年开始，公司必须每两年在其官网上发布上文要求的披露报告，而非向空气资源委员会提交报告。

SB 261 指示空气资源委员会在 2026 年 1 月 1 日前与“非营利性气候报告组织”签订合同。该组织每两年编写一份报告，其中包括：

- (a) 审查所有涵盖公司发布的披露报告；
- (b) 根据气候相关金融风险报告的内容，分析本州面临的系统性的、全行业范围内的气候相关金融风险，包括但不限于对经济脆弱社区的潜在影响，以及
- (c) 找出披露不适当或不充分的报告。

费用和处罚：与 SB 253 一样，SB 261 也指示空气资源委员会向发布气候风险披露报告的公司收取申报费，费用水平应足以满足该报告计划的管理。此外，SB 261 还指示空气资源委员会针对不合规行为（即未发布披露报告或发布披露不适当、不充分的报告的行为）设定行政处罚，处罚金额不得超过 50 万美元。

下一步是什么？

行政部门方面

空气资源委员会可能会在2024年初开始制定这两项法案的实施细则。通常情况下，空气资源委员会的法规制定过程至少需要一年。事实上，在经过了多轮标准和加急流程后，关于总量控制交易机制（Cap-and-Trade Program）的制定过程就耗费数年。空气资源委员会的法规制定流程体现了很高的公众参与度，在满足《加州行政程序法》对公众参与程序的严格要求之外，还增加了一个研讨环节，包括法规草案和利益相关者的讨论。此外，SB 253还明确指示空气资源委员会与广泛的利益相关者进行磋商。因此，受监管群体将有很多机会表达意见。可能的话题包括：

- 哪些公司在规制范围内？即，“在加州开展业务”是指什么？SB 253没有就这一术语给出定义，因此空气资源委员会很可能会对此做出明确定义。加州税务局已经明确了在加州“开展业务”的含义（包括“为在加州获得经济收益而进行的任何交易”），但空气资源委员会也可以进一步缩小约束对象的范围。
- 如果空气资源委员会对“在加州开展业务”的定义是基于法规中对营收的规定，那么营收该如何定义？毛收入或是净收入？是合并所有关联公司，还是仅合并是在加州开展业务的实体？是否会对那些达到营收要求但在加州业务很少的公司有一个最低限度的例外？
- 如何衡量、计算和报告**范围 3** 排放？公司在多大程度上可以依赖平均值和估计值？正如许多人所指出的，现行标准的差异很大。
- 报告进度是否会修改和推迟？如上所述，SB 253中存在一些模糊规定，包括空气资源委员会有权限推迟**范围 1、2** 与**范围 3** 中截止日期的部分内容。有观点认为，在报告**范围 1** 和**范围 2** 排放的180天内计算**范围 3** 排放量几乎是不可能的。
- 空气资源委员会是否会制定法规来明确其可接受的碳信用额度（carbon credits），为那些希望将自愿碳抵消（voluntary carbon offsets）作为其减轻在SB 261下的气候相关金融风险计划的一部分的公司提供指导？

立法部门方面

同时，立法部门很有可能再次就此问题展开讨论，并修改其中一部法案或者直

接对两部法案都进行修订。纽森州长在SB 253签署声明中表示，“该法案的实施期限可能难以落实”，并且**范围 3**的披露要求“可能导致公司根据这一法案做出的报告不一致”。州长对SB 261是否能按期实施也表达了类似担忧，他希望政府与法案提案人进一步沟通，在2024年修订这些法案。因此，空气资源委员会和立法部门很有可能会一起来解决这一问题。当然，法案的任何修改都将优先于空气资源委员会可能制定的可能与其存在冲突的规定。

司法部门方面

如上所述，法院可能会提出异议，尽管如此，法院似乎也不太可能在报告要求生效前就禁止这些法规的实施，因为这些报告要求要到2026年或更晚才会生效。届时，可能SEC已经通过了气候披露规则，如果SEC拟议规则在2024年获得通过，报告要求要到2026年才会生效。在上述2023年10月26日的论坛上，SEC主席表示，这两部法案很可能被SEC根据《1996年全国性证券市场促进法》制定的法规所取代，但即便如此，也不清楚这两部法案是否适用于私营公司，因为私营公司不受SEC规则的约束。上述任何一个问题都可能引发诉讼。

最后，值得注意的是各个气候披露法规的报告开始时间及要求。如上所述，这两部法案和SEC拟议规则的报告要求似乎都将从2026年开始实施。此外，2023年7月31日，欧盟委员会通过了《欧盟可持续发展报告标准》（“ESRS”）。对于大多数符合该ESRS标准的美国公司来说，报告义务将从2026年开始，而对于目前根据《欧盟非财务报告指令》进行报告的公司来说，ESRS的报告义务将从2025年开始。公司必须确定哪些报告要求适用于自己，以及对不同公司体制是否规定了不同义务。

公司可以进行哪些准备？

2025年将是公司建立数据收集系统的重要一年，而2026年将是大规模报告气候信息的一年（和/或相关的法律诉讼）。所以，公司在2024年就应开始做好准备：

- 关注并考虑参与空气资源委员会的规则制定过程。在这一过程中，公司将有很多机会发表意见，空气资源委员会因与不同利益相关者（包括受监管的群体）的广泛合作而闻名。如果 SB 253 和 SB 261 的提案人与州长考虑合作修改法案，公司也可以就立法程序提出相关建议。
- 全面了解公司与气候相关的风险及碳足迹。《温室气体核算体系》和气候相关财务信息披露工作组为此提供了详细而有力的指导，另外还有很多其他资料可参考。对于许多公司来说，推荐聘请外部专业的碳核算人员。

制定应对气候相关风险和报告温室气体排放的相关计划。在此过程中，避免潜在的“漂绿声明”（greenwashing claims）至关重要，“漂绿声明”是指关于温室气体排放和气候风险的披露和其他公开声明以及其他与气候相关的声明，如关于净零计划（Net Zero plans）的声明。这些声明都必须慎重考虑并为其提供适当的支持。在开展工作时，还必须考虑 ESG 中的“G”，即“治理”。理想的情况是，这些工作由公司内部一个资质良好、受信赖的团队负责，该团队的工作将由首席级别的高管审核。同样重要的是，公司在应对新监管环境时，董事会要牢记自己的企业监督责任。



理论与 与实践

政策解读 | 国务院发布《关于进一步优化外商投资环境加大吸引外商投资力度的意见》

Policy Interpretation | The State Council Issues the Opinions on Further Optimizing the Foreign Investment Environment and Strengthening the Foreign Investment Attraction

栗伟炜 陈晓燕

2023年8月13日，国务院发布《关于进一步优化外商投资环境加大吸引外商投资力度的意见》（下称《意见》），这是继中共中央国务院在上个月发布《关于促进民营经济发展壮大的意见》后，从吸引外商投资角度以激活经济发展的又一重要政策文件。《意见》包括六方面24条举措，从重点支持外资投资的领域以及国民待遇、投资保护、财税支持、投资便利化等角度出发，对如何进一步优化外商投资环境，提高投资促进工作水平，加大吸引外商投资力度等提出具体意见。今天，小编就对《意见》的特点以及相关具体措施进行解读，帮助外商投资者以及其他有关主体更好的了解、适用《意见》。

On August 13, 2023, the State Council issued the Opinions on Further Optimizing the Foreign Investment Environment and Strengthening the Foreign Investment Attraction (hereinafter referred to as the "Opinions"), which is another important policy document to activate economic development from the perspective of attracting foreign investment, following the Opinions on Promoting the Development and Growth of the Private Economy issued by the Central Committee of the Communist Party of China and The State Council last month. The Opinions includes 24 measures in six aspects and proposes specific opinions on how to further optimize the foreign investment environment, improve the level of investment promotion work, and strengthen the foreign investment attraction from the perspectives of key support areas for foreign investment, national treatment, investment protection, fiscal and tax support, and investment facilitation. Today, the editor will interpret the characteristics and relevant specific measures of the Opinions to help foreign investors and other relevant entities better understand and apply the Opinions.

《意见》的四个特点/Four Characteristics of the Opinions

拓展对外开放广度和深度：体现在服务业扩大开放综合试点示范先行先试力度、建立健全合格境外有限合伙人外汇管理便利化制度以拓宽吸引外资渠道等方面。

Expand the breadth and depth of opening up to the outside world: This is reflected in the comprehensive pilot demonstration of expanding opening up in the service industry, establishing and improving the foreign exchange management facilitation system for



qualified overseas limited partners, and expanding channels for attracting foreign investment.

提升投资经营便利化水平：体现在优化外商投资企业外籍员工停居留政策、探索便利化的数据跨境流动安全管理机制等方面。

Improve the level of investment and operation facilitation: This is reflected in optimizing the residence and stay policy for foreign employees in foreign-invested enterprises and exploring a convenient and secure management mechanism for cross-border data flows, and other aspects.

加大外商投资引导力度：体现在支持各地区有条件实施配套奖励措施、研究创新合作采购方式，通过首购订购等措施，支持外商投资企业在我国创新研发全球领先产品等方面。

Strengthen the guidance of foreign investment: This is reflected in supporting regions to implement supporting incentive measures conditionally, research and innovate collaborative procurement methods, and support foreign investment enterprises to innovate and develop globally leading products in China through measures such as first purchase ordering.

强化外商投资促进和服务保障：体现在建立引资工作机制、便利境外投资促进工作等方面。

Strengthening the promotion and service guarantee of foreign investment: This is reflected in establishing a working mechanism for attracting investment and facilitating overseas investment promotion work, etc.

吸引外商投资的重点领域/ Key Areas to Attract Foreign Investment

生物医药领域：加快医药领域外商投资项目落地投产，尤其是在细胞和基因领域的临床试验，境外上市药品在境内上市的程序进一步优化。

Biomedical Field: Accelerate the landing and production of foreign investment projects in the pharmaceutical field, especially clinical trials in the cell and gene fields, and further optimize the procedures for overseas listed drugs to be listed domestically.

现代服务领域：加大服务业开放力度，鼓励开展知识产权、股权及相关实体资产组合式质押融资，支持规范探索知识产权证券化，有序增加股权投资和创业投资份额转让试点地区。

Modern Service Field: Increase the openness of the service industry, encourage the development of combined pledge financing for intellectual property, equity, and related physical assets, support the standardized exploration of intellectual property



securitization, and orderly increase the pilot areas for equity investment and venture capital share transfer.

数字经济领域：稳妥增加国内互联网虚拟专用网业务（外资股比不超过50%）、信息服务业务（仅限应用商店，不含网络出版服务）、互联网接入服务业务（仅限为用户提供互联网接入服务）等增值电信业务开放试点地区。

Digital Economy Field: Steadily increase the pilot areas for value-added telecommunications services such as domestic internet virtual private network services (with a foreign equity ratio of no more than 50%), information services (limited to application stores, excluding network publishing services), and internet access services (limited to providing users with internet access services).

先进制造领域：鼓励设立研发中心，鼓励外商投资企业与其设立的研发中心承担重大科研项目攻关，同时鼓励外商投资企业与各类职业院校（含技工院校）、职业培训机构开展职业教育和培训。

Advanced Manufacturing Field: Encourage the establishment of research and development centers, encourage foreign-invested enterprises to undertake major scientific research projects with their established research and development centers, and also encourage foreign-invested enterprises to carry out vocational education and training with various vocational colleges (including technical colleges) and vocational training institutions.

吸引和利用外资的重点举措/Key Measures to Attract and Utilize Foreign Investment
扩大外商投资渠道，便利化外汇管理制度。鼓励符合条件公司设立投资性公司、地区总部，深入实施合格境外有限合伙人（QFLP）境内投资试点，健全QFLP外汇便利化管理制度，支持募集的境外人民币资金在境内进行投资。

Expand channels for foreign investment and facilitate the foreign exchange management system. Encourage eligible companies to set up investment companies and regional headquarters, deepen the implementation of qualified foreign limited partners (QFLP) domestic investment pilot projects, improve the QFLP foreign exchange facilitation management system, and support overseas RMB funds raised to invest in China.

保障外商投资企业的国民待遇地位。比如在政府采购、标准制定，以及各地产业政策享受等方面，与国内企业一视同仁，甚至通过首购订购等措施，促进外商企业在华研发。未来，财政部将按照《意见》有关要求，积极推进政府采购法修订以及政府采购法、招标投标法协调统一、明确政府采购领域“中国境内生产”的具体标准，以保障内外资企业在中国境内生产的产品平等参与政府采购活动。



Ensure the national treatment status of foreign-invested enterprises. For example, in terms of government procurement, standard formulation, and the enjoyment of industrial policies in various regions, it is treated equally as domestic enterprises, and even promote foreign enterprises' research and development in China through measures such as first purchase and order. In the future, the Ministry of Finance will actively promote the revision of the Government Procurement Law, as well as the coordination and unification of the Government Procurement Law and the Tendering and Bidding Law and to clarify the specific standards for "production within China" in the field of government procurement in accordance with the relevant requirements of the Opinions, in order to ensure equal participation of domestic and foreign enterprises in government procurement activities for products produced within China.

建立与国际接轨的体制机制，加强外商投资保护，并提供投资运营便利化。完善国际投资的争端解决机制、投资权益保护机制，加强知识产权保护，提高政策法规透明度以及出台的程序性。未来，商务部将充分发挥外贸外资协调服务机制作用，用好外资企业圆桌会议制度、重点外资项目工作专班、外商投资投诉工作机制等多种渠道，主动收集并推动解决外资企业的问题诉求，构建多层次、全覆盖的工作网络，共同形成外商投资合法权益的保护合力。

Establish institutions and mechanisms that are in line with international standards, strengthen the protection of foreign investment, and facilitate investment operations. Improve the dispute settlement mechanism for international investment and the mechanism for protecting investment rights and interests, strengthen the protection of intellectual property rights, and make policies and regulations more transparent and procedural. In the future, the Ministry of Commerce will give full play to the role of the foreign trade and foreign investment coordination service mechanism, make good use of a variety of channels such as the round table system for foreign enterprises, the special classes on key foreign investment projects, and the foreign investment complaint mechanism to actively collect and promote the solution of the problems and demands of foreign enterprises, build a multi-level and full coverage work network, and jointly form a joint force to protect the legitimate rights and interests of foreign investment.

加大财税支持，通过补贴、税收优惠等措施吸引外资或促进外资再投资，不但包括对企业的资金支持和税收减免，同时也包括对员工住房补贴、语言训练费、子女教育费等津补贴免税优惠政策。

Increase financial and tax support, attract foreign investment or promote reinvestment through subsidies, tax incentives, and other measures, including not only financial support and tax reduction for enterprises, but also tax exemption policies for employee housing subsidies, language training fees, children's education fees, and other subsidies.

《意见》彰显了我国为更好统筹国内国际两个大局，更大力度、更加有效吸引和利用外商投资，推进高水平对外开放的决心。《意见》出台后，财政部、工业和信息化部、商务部、市场监管部门等四部门联合表态将采取相关措施，完善政策、推进执行。我们也期待未来看到《意见》中的各项措施能具体落实，切实发挥吸引外商投资的作用。

The Opinions highlights China's determination to better coordinate the domestic and international situations, attract and utilize foreign investment more vigorously and effectively, and promote high-level opening up to the outside world. After the issuance of the Opinions, the Ministry of Finance, the Ministry of Industry and Information Technology, the Ministry of Commerce, and the market supervision department jointly stated that they will take relevant measures to improve policies and promote implementation. We also look forward to seeing the specific implementation of various measures in the Opinions in the future, and effectively playing a role in attracting foreign investment.

国际投资术语 – 对价

国浩律师事务所 何师印

一、概念

对价（consideration）是英美合同法中最基础，也是最核心理论之一。其内涵是一方为换取另一方做某事的允诺而向另一方支付的金钱代价或得到该种允诺的允诺，换言之，即一方为购买某种允诺所付出的代价。

二、对价的效力

一项有效的对价必须具备以下条件：

1. 对价必须是合法的。如果对价是不合法的，将会导致整个合同无效，合同不能以不合法的对价作为基础。
2. 对价必须是待履行的对价（Executory Consideration）或已履行的对价（Executed Consideration），而不能是过去的对价（Past Consideration）。所谓“待履行的对价”是指合同双方当事人在达成协议时作出的一项承诺，即双方都允诺在将来某个时间履行对价。“已履行的对价”是指合同一方作出承诺以换取另一方的承诺，并且另一方的承诺中的行为已经完成，以上两种对价都可以构成有效的对价。至于“过去的对价”，是指一方在对方作出允诺前已全部履行完毕的对价，过去的对价不能成为有效的对价。
3. 已经存在的义务和法律上的义务不能作为对价。合同在订立之前就已经存在的对价或者法定义务都不构成有效的对价，因为这些对价不能造成合同一方法律地位的变化。
4. 对价必须具有真实价值，但不要求公平和充足。法院一般不会考虑合同对价是否公平和充足，问题的关键在于对价的存在，即合同各方之间存在对有一定价值的物品的交换行为，而不是对价是否充足。

5. 对价必须来自受允诺人或其代理人。只有对某项允诺付出了对价的人，才能强制要求执行该项允诺，因此对价必须来自受允诺人或其代理人。

三、对价的例外

在某些特定的情况下，即使没有有效的对价，允诺也是具有法律效力的。以美国合同法为例，在以下两种情况下，即使没有对价，允诺也是具有法律效力的：

1. 禁止反言规则（Promissory Estoppel）

禁止反言规则是指：若一方当事人因另一方当事人的陈述产生依赖，则另一方当事人不得否定其先前的陈述。也就是说，如果一方当事人不兑现允诺，就会造成不公平的话，就要保护信赖人的利益，即使没有对价也可以执行允诺。禁止反言规则能够使合同至少部分可执行，以防止不公正的情形出现。但是，若要适用禁止反言规则，必须符合以下条件：（i）有允诺的存在；（ii）该允诺给对方造成了合理且可以预见的信赖且对方已经采取了行动；（iii）执行该允诺可以避免不公正结果的发生。

2. 书面放弃抗辩权

在一方针对其某一项义务存在一项合法抗辩时，该方书面承诺放弃该项抗辩时无需任何对价。例如在债权债务关系中，债务人虽然存在该债权已经超过法定诉讼时效的抗辩权，但是债务人依然可以通过书面允诺的方式，放弃该等抗辩权偿还或部分偿还债务，在这种情形下，即使没有对价，该允诺也可以被执行。



四、小结

对价原则已经有三百多年的历史，作为英美法系合同法中最基础的理论之一，英美法系国家在合同法下依然实行对价原则。在交易中如果不了解对价原则，可能会对交易产生不利影响，甚至可能导致交易文件的无效。因此，我们就有必要在对英美法系国家的贸易中，了解这些规则、熟悉这些规则，进而能更好地保护交易双方的利益，同时也可以更好地维护当事人自身的经济利益。

investment, promoting the high-quality development of foreign investment utilization and making greater contributions to the construction of a new development pattern. Here is another tip: foreign invested projects under construction that conform to the 2022 edition of Encouragement Catalogue can enjoy relevant preferential policies.