DEC022019_03B5203 · 普通EB-2 · 中文参考译文

本文由美杰华咨询根据英文原文整理，以英文原文为准。

美国公民及移民服务局
行政上诉办公室
非先例决定

案号：6221755 日期：2019年12月2日

对内布拉斯加服务中心决定的上诉

表格I-140，高级学位专业人士移民申请

申请人寻求雇用受益人为数据库管理员。其请求将受益人归类为根据第二优先移民类别持有高级学位的专业人士类别成员。移民与国籍法第203(b)(2)条，8 U.S.C. § 1153(b)(2)。此基于就业的移民类别允许美国雇主为持有高级学位的专业人士担保合法永久居民身份。

内布拉斯加服务中心审理主任否决了该申请，认定劳工证不支持所请求的高级学位专业人士类别。

在本程序中，申请人负有以优势证据标准证明其符合所请求福利资格的责任。该法第291条，8 U.S.C. § 1361。经重新审查，我们将该事项发回审理主任进一步考虑并作出新决定。

一、基于就业的移民程序

基于就业的移民通常遵循三步程序。首先，雇主从美国劳工部（DOL）获得批准的劳工证。1 见该法第212(a)(5)(A)(i)条，8 U.S.C. § 1182(a)(5)(A)(i)。通过批准劳工证，劳工部证明没有足够的、有能力、愿意、合格且可用的美国工人填补所提供的职位，并且雇用外国国民担任该职位不会对同类就业的美国工人的工资和工作条件产生不利影响。见该法第212(a)(5)(A)(i)(I)-(II)条。其次，雇主向美国公民及移民服务局（USCIS）提交移民签证申请。见该法第204条，8 U.S.C. § 1154。第三，如果USCIS批准该申请，外国国民在美国境外申请移民签证，或者如果符合资格，在美国境内调整身份。见该法第245条，8 U.S.C. § 1255。

1 申请的优先日期是劳工部接受劳工证处理的日期，在本案中为2017年1月30日。见8 C.F.R. § 204.5(d)。

二、高级学位类别

审理主任认定记录未证明劳工证支持所请求的高级学位专业人士类别。该法第203(b)(2)条，8 U.S.C. § 1153(b)(2)，为持有高级学位的专业人士类别成员提供移民类别。另见8 C.F.R. § 204.5(k)(1)。

8 C.F.R. § 204.5(k)(2)处的法规将“ 高级学位 ”一词定义如下：

[任何]高于学士学位的美国学术或专业学位或外国同等学位。美国学士学位或外国同等学位加上至少五年专业领域的渐进工作经验应被视为等同于硕士学位。如果该专业通常要求博士学位，则外国人必须拥有美国博士学位或外国同等学位。

劳工证的工作要约部分必须要求持有高级学位的专业人士。见8 C.F.R. § 204.5(k)(4)(i)。

在本案中，劳工证规定最低教育要求为美国计算机科学或机械工程硕士学位或外国同等学位（H.4、H.4-B、H.7、H.7-A和H.9部分），最低经验要求为12个月在所提供的职位或作为程序员分析师的经验（H.6、H.6-A、H.10、H.10-A和H.10-B部分）。H.8部分不允许教育和工作经验的替代组合。劳工证H.14部分（“ 特定技能或其他要求 ”）部分规定：“ 将接受任何同等适合的教育、培训和/或经验组合，使申请人有资格履行所提供职位的职责。 ”2

审理主任认定H.14部分的措辞表明申请人将接受“ 仅凭经验，或经验加上低于学士学位水平的教育，作为高级学位的等同物。 ”我们不同意。

在此，最低教育要求并未因劳工证H.14部分的措辞而改变。所提供的职位要求高级学位，因为其最低教育要求为美国硕士学位或外国同等学位。见8 C.F.R. § 204.5(k)(2)。因此，我们认定劳工证支持所请求的高级学位专业人士类别。因此，我们将撤销审理主任的决定。但是，基于下文讨论的理由，我们将该事项发回审理主任。

2 20 C.F.R. § 656.17(h)(4)(ii)处的法规规定：

如果外国受益人已受雇于该雇主，且该外国人不符合主要工作要求，仅凭借雇主的替代要求而可能符合职位资格，则认证将被否决，除非申请表明任何适合的教育、培训或经验组合均可接受。

三、受益人的经验

所提供数据库管理员职位的最低经验要求为12个月在所提供的职位或作为程序员分析师的经验。H.14部分还部分规定，所需经验“必须包括12个月使用Teradata和Informatica。”所提供职位的职责包括：

协调计算机数据库的变更，运用数据库管理系统知识测试和实施数据库；计划、协调和实施安全措施以保护计算机数据库；执行复杂任务；直接向项目负责人或经理报告；以及使用Teradata和Informatica。

劳工证规定受益人自2015年8月20日至劳工证提交之日受雇于申请人担任程序员分析师。有关合格经验的证据必须采用现任或前任雇主的信函形式，并必须包括撰写人的姓名、地址和职务，以及受益人履行职责的具体描述。8 C.F.R. § 204.5(g)(1)。

申请人提交了一封日期为2017年1月24日的信函以支持该申请。该信函确认受益人自2015年8月20日至该信函日期受雇于申请人担任程序员分析师。该信函陈述其职责如下：

开发和修改及维护程序；收集和审查用户需求；分析、设计、实施和安装软件；编写和测试程序及应用程序；维护和增强现有系统；准备逻辑和物理数据模型；在数据集市中提取、加载和转换数据；设计和开发ETL映射；在Informatica中开发复杂映射；使用ETL流程从各种源系统加载数据；设计和开发Teradata BTEQ脚本；编写Teradata SQL、Teradata存储过程、宏和触发器；开发UNIX shell脚本；将Informatica对象从9.1迁移至9.5；执行Informatica升级测试；以及使用Informatica、Teradata、Oracle、PL/SQL、XML、UNIX shell脚本、SSRS、Visual Studio、SVN、Tidal、Visio、ER/Studio、TOAD、Erwin和Control-M。

劳工证雇主不能依赖外国国民与其获得的经验，除非该经验是在与所提供职位实质不同的工作中获得的，或者雇主证明培训美国工人担任所提供职位不可行。20 C.F.R. § 656.17(i)(3)。为此目的，如果一份工作要求履行相同工作职责的时间少于50%，则该工作与所提供职位实质不同。20 C.F.R. § 656.17(i)(5)(ii)。在劳工证上，针对J.21问题——该问题询问受益人是否在与所请求就业机会实质相当的职位中与雇主获得了任何合格经验——申请人回答“否”。一般而言，如果对J.21问题的回答为否，则受益人可以使用与雇主获得的经验来符合所提供职位的资格，如果该职位并非实质相当且劳工证的条款规定申请人可以通过替代职业符合资格。

在此，两个职位——数据库管理员和程序员分析师——似乎都负责使用Teradata和Informatica执行申请人的数据库工作。3 因此，受益人与申请人获得的经验似乎与所提供职位实质相当，因为他似乎有50%或更多的时间在履行相同的工作职责。因此，根据劳工部法规，申请人不能依赖该经验使受益人符合所提供职位的资格。记录中不包含受益人先前就业经验的其他证据。申请人必须以优势证据标准证明其符合每项资格要求。Matter of Chawathe, 25 I&N Dec. 369, 375-76 (AAO 2010)。

因此，基于上述缺陷，我们无法肯定地认定受益人在优先日期时具备劳工证所要求的最低经验。在发回重审时，审理主任应要求提供受益人资格的额外证据，并给予申请人合理的答复时间。

四、结论

申请人已证明劳工证支持所请求的高级学位专业人员分类。因此，我们将撤销审理主任关于该问题的决定。然而，审理主任的决定未澄清受益人在优先日期时是否具备劳工证所要求的经验。因此，我们将该事项发回重审，交由审理主任进一步审议。

裁定：审理主任的决定被撤销。该事项发回重审，以作出与上述分析一致的新决定。

3 我们注意到，申请人在劳工证H.12部分表明该职位机会的要求对该职业而言并非正常要求。记录未表明申请人的要求与数据库管理员职位的正常要求有何不同。