JAN102019_02B5203 · 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。

行政上诉办公室
非先例决定

案由 P-1- 日期：2019年1月10日

对内布拉斯加服务中心决定的上诉

申请：表格 I-140，外籍劳工移民申请

申请人是一家投资管理公司，寻求聘用受益人担任高级软件工程师。申请人请求将受益人归类为第二优先移民类别下持有高级学位的专业人士。移民与国籍法（该法）第203(b)(2)条，8 U.S.C. § 1153(b)(2)。这一基于就业的“ EB-2 ”移民分类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。审理主任认定，劳工证的最低要求允许受益人以低于高级学位的资格符合所提供职位的要求，因此不支持所请求的高级学位专业人士分类。

在上诉中，申请人主张劳工证的最低要求与申请中高级学位专业人士的分类请求一致。

经重新审查，我们将驳回上诉。

一、法律

A. 基于就业的移民申请流程

基于就业的移民通常遵循三步流程。首先，雇主从美国劳工部（DOL）获得批准的劳工证。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职位，并且雇用外国国民担任该职位不会对同样受雇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，外国国民可以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。

案由 P-1-

B. 高级学位专业人士分类

高级学位专业人士的申请通常必须附有有效的个人劳工证。8 C.F.R. § 204.5(k)(4)(i)。法规规定，为符合所请求的分类资格，劳工证中的职位提供部分必须证明该职位要求持有高级学位或同等学历的专业人士。8 C.F.R. § 204.5(k)(4)(i)。8 C.F.R. § 204.5(k)(2)将“ 高级学位 ”定义如下：

[a]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该专业的渐进工作经验，应被视为等同于硕士学位。如果该专业通常要求博士学位，则外籍人士必须拥有美国博士学位或外国同等学位

如果劳工证允许低于高级学位的资格，该职位将不符合高级学位专业人士分类。

二、分析

在确定所提供职位是否符合高级学位专业人士分类时，我们查看劳工证的条款。所提供职位的教育、培训、经验和其他要求载于劳工证H部分。在本案中，H部分规定所提供职位符合高级软件工程师职位的最低要求如下：

4. 教育： 最低要求水平： 硕士学位
4-B. 主修领域： 计算机科学/
计算机工程
5. 该职位机会是否要求培训？ 否
6. 是否要求所提供职位的经验？ 是
6-A. 多长时间？ 24个月
7. 是否接受替代研究领域？ 否
8. 是否接受教育和经验的替代组合？ 否
9. 是否接受外国教育同等学历？ 是
10. 是否接受替代职业的经验？ 是
10-A. 多长时间？ 24个月
10-B. 替代职业的职位名称 软件工程师/
系统工程师

在劳工证H部分第14栏，就职位的“ 特定技能和其他要求 ”提供了以下附加语言：

案由 P-1-

两年使用Angular.TS和SSP.Net进行软件开发的经验，并使用持续集成的最佳实践。具有软件设计生命周期项目管理的深入知识。

将接受任何其他适当的教育、培训或经验组合以替代H.4至H.10。

为确定职位机会要求什么，我们必须审查“劳工证职位要求的语言”。Madany v. Smith, 696 F.2d 1008, 1015 (D.C. Cir. 1983)。USCIS必须审查经认证的职位提供，完全按照潜在雇主填写的内容。见Rosedale Linden Park Company v. Smith, 595 F. Supp. 829, 833 (D.D.C. 1984)。我们对职位要求的解释必须涉及阅读和适用外籍劳工就业认证申请表上的平实语言。同上，第834页。此外，我们将劳工证作为一个整体来阅读以确定其要求。“ETA 9089表格是一份法律文件，因此必须整体考虑该文件。”Matter of Symbioun Techs., Inc., 2010-PER-10422, 2011 WL 5126284 (BALCA Oct. 24, 2011)（认定对劳工证“H部分全部的全面阅读”澄清了雇主的最低职位要求）。1

在其决定中，审理主任认定劳工证不支持所请求的高级学位专业人士分类，因为H部分第14栏的语言表明雇主将接受任何适当的教育、培训或经验组合以替代劳工证H.4至H.10栏中具体规定的教育和经验要求。审理主任将H.14中的语言解释为表明申请人将接受低于8 C.F.R. § 204.5(k)(2)所定义高级学位的某种教育、培训或经验组合。

在上诉中，申请人主张审理主任的决定不正确，因为在劳工证H.14中“教育、培训或经验组合”之前使用“适当”一词符合“Kellogg语言”要求，意味着申请人不会接受低于劳工证H.4至H.10栏中规定的职位机会要求的任何条件，其中包括硕士学位或外国教育同等学历，因此支持所请求的高级学位专业人士分类。雇主将接受具有“任何适当的教育、培训或经验组合”的申请人的声明通常被称为Kellogg语言，源于外籍劳工认证上诉委员会审理的一起案件，Matter of Francis Kellogg, 1994-INA-465 and 544, 1995, INA 68 (Feb. 2, 1998)（全体审判）。该语言后来被纳入20 C.F.R. § 656.17(h)(4)(ii)的法规中，该法规规定，如果受益人已受雇于申请人，不符合主要职位要求，并且仅根据雇主的替代要求可能符合职位资格，则劳工

1 尽管我们不受外籍劳工认证上诉委员会发布的决定的约束，但在考虑基于就业的移民签证流程中出现的问题时，我们仍可注意此类决定中的推理。

。

案由 P-1-

证必须声明“ 任何适当的教育、培训或经验组合均可接受 ”。

我们通常不认为将Kellogg措辞纳入劳工证会改变所述最低要求。然而，当申请人超出Kellogg措辞时，我们必须评估该附加措辞的效力。在本案中，申请人主张，其Kellogg措辞语境中并被纳入劳工证H.14栏的“ suitable ”一词意味着任何其他教育、培训或经验组合必须至少等同于劳工证H.4至H.10栏所述要求。为支持该主张，申请人提交了一封来自 的英语教授 的信函，其声称如果替代要求组合低于标准要求，则该组合将不“ suitable ”。然而，该分析不完整，因为它仅聚焦于“ suitable ”一词，而未论述添加“ in lieu of ”一词如何影响标准Kellogg措辞的含义。作为专家证词提交的咨询意见陈述可由USCIS酌情采用。当某一意见与其他信息不一致或以任何方式存疑时，USCIS无需接受该意见或可给予其较低权重。Matter of Caron International, 19 I&N Dec. 791 (Comm. 1988)。

因此，申请人在上诉书面论证意见中以及 在其专家意见信中均未论述在标准Kellogg措辞中添加“ in lieu of H.4 through H.10 ”一词的情况。如上所述，仅Kellogg措辞表明申请人同等接受满足劳工证H.4至H.10栏所定义主要要求或替代要求的候选人。申请人在声明其将接受任何合适的教育、培训或经验组合“ in lieu of ”另行定义的主要和替代要求时，不再将可接受的组合限于H.4至H.10栏所明确列出的组合。相反，申请人超出了Kellogg措辞，并表明不一定符合H.4至H.10栏最低要求的教育、培训和经验组合也可被接受。尽管申请人现在主张“ suitable ”一词将可接受的组合限于要求至少学士学位加五年经验或硕士学位的组合，但劳工证的措辞不支持该主张。总之，劳工证H.14栏的陈述创设了一项不同的最低要求，允许教育、培训和/或经验的组合可能低于单一硕士学位或单一学士学位加五年渐进经验。

《移民与国籍法》和USCIS法规均不允许在最低教育要求可通过除单一学历以外的任何条件满足时，将该职位归类为高级学位专业人士职位。由于本案劳工证的最低要求可通过低于单一美国硕士学位或外国同等学位、以及低于单一美国学士学位或外国同等学位加五年渐进经验来满足，该劳工证不支持依据《移民与国籍法》第203(b)(2)条请求的高级学位专业人士分类。申请人允许合适的教育、培训或经验组合“ in lieu of ”另行陈述的

Matter of P-1-

要求，而未界定何为合适的教育、培训或经验组合，这使我们无法认定该劳工证支持高级学位专业人士分类请求。

III. 结论

该劳工证不支持请求的高级学位专业人士分类，因为它不要求至少硕士学位或外国同等学位，或学士学位或外国同等学位加五年合格经验，以满足该职位的最低教育要求。

裁定：上诉被驳回。

引用为 Matter of P-1-, ID# 2525081 (AAO Jan. 10, 2019)