JAN202023_01B5203 · 普通EB-2 · 中文参考译文

AAO 非先例决定。非官方中文译文，以英文原件为准。

美国公民及移民服务局
行政上诉办公室
非先例决定

案号：24227654 日期：2023年1月20日

对德克萨斯服务中心决定的上诉

表格I-140，外籍工人移民申请（高等学位）

申请人是一家提供采购相关寻源和咨询服务的供应商，寻求永久雇用受益人担任客户业务经理。该公司请求将其归类为第二优先移民签证类别，即持有高等学位或同等学历的专业人员。参见《移民与国籍法》（该法）第203(b)(2)(A)条，8 U.S.C. § 1153(b)(2)(A)。

在最初批准该申请后，德克萨斯服务中心审理主任撤销了该申请的批准。撤销决定前后矛盾地认定：

- 美国公民及移民服务局（USCIS）"拒绝"了该申请，因为申请人的银行未兑付为支付处理费而提交的支票；以及
- 申请人未证明其具备支付所提供职位拟议工资的所需能力。

在上诉中，申请人请求追溯批准该申请。该公司称，出于安全原因，其银行最初未兑付其向政府支付的费用支票。但申请人提交证据表明，在公司收到撤销决定之前，一名USCIS客户服务代表称政府已存入该等付款。

在这些撤销程序中，申请人负有以优势证据证明其符合所请求福利资格的责任。参见Matter of Ho, 19 I&N Dec. 582, 589 (BIA 1988)。我们进行重新审查的上诉审查。Matter of Christo's, Inc., 26 I&N Dec. 537, 537 n.2 (AAO 2015)。经重新审查，我们认定USCIS是撤销——而非拒绝——该申请，且申请人在该申请被撤销前未收到所需通知。因此，我们将撤回审理主任的决定，并将该事项发回重审，以按照以下分析作出新决定。

一、法律

作为高等学位专业人员的移民通常遵循三步程序。首先，潜在雇主必须向美国劳工部（DOL）申请认证，证明：(1)

没有足够的美国工人能够、愿意、合格且可胜任所提供职位；以及(2)雇用非公民担任该职位不会损害从事类似工作的美国工人的工资和工作条件。参见该法第212(a)(5)(A)(i)条，8 U.S.C. § 1182(a)(5)(A)(i)。

其次，雇主必须向USCIS提交经批准的劳工证及移民签证申请。参见该法第204(a)(1)(F)条，8 U.S.C. § 1154(a)(1)(F)。除其他事项外，USCIS确定非公民受益人是否符合DOL认证职位的要求以及所请求的移民签证类别。8 C.F.R. § 204.5(k)(3)(i)(B)。

最后，如果USCIS批准申请，受益人可在美国境外申请移民签证，或在符合条件的情况下在美国申请"身份调整"。参见该法第245(a)(1)条，8 U.S.C. § 1255(a)(1)。

在受益人获得合法永久居留权之前的"任何时候"，USCIS可基于"正当且充分的理由"撤销申请的批准。该法第205条，8 U.S.C. § 1155。申请批准的错误性质构成撤销的正当理由。Matter of Ho, 19 I&N Dec. at 590。

二、分析

A. 拒绝还是撤销？

审理主任的决定表明该申请既被拒绝又被撤销。然而，USCIS不可能两者兼为。如果审理主任拒绝了该申请，则USCIS未将其作为已提交申请予以接受，也不可能合法批准或撤销其批准。参见8 C.F.R. § 103.2(a)(7)(ii)（"被拒绝的福利请求不保留提交日期。"）反之，如果审理主任批准了该申请并撤销其批准，则USCIS不可能拒绝该申请。

申请人的表格I-140，外籍工人移民申请，表明USCIS于2022年1月10日收到该申请。USCIS信息系统显示该机构于次日寄出收件通知。申请人提交银行记录副本，显示尽管当时账户余额远超处理费金额，USCIS仍无法于2022年1月12日存入该公司的支票。申请人称其银行出于安全原因最初未兑付支票，因为银行未将国土安全部（DHS）识别为公司资金的授权收款方。申请人称其立即将DHS添加到银行的授权收款方名单中。

申请人表格I-140上日期为2022年1月18日的印章表明该申请因未付款而被拒绝。受益人的移民档案中还包含同日向申请人发出的"拒绝通知"副本。然而，表格I-140还包含日期为2022年1月18日的批准印章，且申请人提交了同日批准通知的副本。该公司还称USCIS同日寄出了批准通知和否决通知。1

1 记录未表明申请人是否误将拒绝通知称为否决通知。否决通知表明USCIS接受了提交材料，但该机构基于资格原因否决了福利请求。相比之下，拒绝通知表明USCIS未接受提交材料。

尽管缺乏显示其费用支票被存入的银行记录，申请人称其相信USCIS会尝试重新存入该等支票。参见8 C.F.R. § 103.2(a)(7)(ii)(D)（仅当费用两次因无法支付而被退回时，才允许USCIS因资金不足而拒绝提交材料）。2 然而，2022年5月10日，该公司联系了USCIS国家客户服务中心。律师办公室一名 paralegal 致申请人一名员工的电子邮件副本显示，一名客户服务代表告诉该 paralegal，该机构已于2022年1月13日存入申请人的费用支票，公司应认为该申请已获批准。然而，次月，USCIS向申请人发送了撤销通知。

尽管证据表明USCIS既拒绝了该申请又撤销了该申请，但记录最终证明该提交材料被撤销。USCIS信息系统显示该机构未发出拒绝通知，而是向申请人寄出了收件、批准和撤销通知。此外，USCIS未将原始提交材料作为被拒绝材料退还给该公司。因此，优势证据表明USCIS接受了该提交材料，随后撤销了申请的批准。

B. 申请的撤销

如果USCIS批准申请，而金融机构未兑付提交材料中用于支付处理费的汇款，该机构可撤销申请的批准。8 C.F.R. § 106.1(c)(2)。然而，在基于该理由发出撤销之前，USCIS必须向申请人发送撤销意向通知（NOIR）。同上；另见8 C.F.R. § 205.2(b)。NOIR必须包含支持撤销理由的事实和证据陈述。Matter of Estime, 19 I&N Dec. 450, 452 (BIA 1987)。申请人还必须获得"提供证据支持申请……以及反对所指称的撤销批准理由的机会"。8 C.F.R. § 205.2(b)。

记录中缺乏证据表明审理主任在撤销申请批准前通知了申请人。USCIS信息系统和记录均未表明发出了NOIR，申请人也未称其收到NOIR。如果未适当通知即发出，该撤销将违反监管要求。因此，我们将撤回审理主任的撤销决定。

由于记录未证明申请批准的有效撤销，我们将该事项发回重审。为在发回重审后寻求撤销申请批准，审理主任必须首先向申请人发出NOIR。

C. 受益人的教育背景

尽管审理主任未予处理，但申请人未证明受益人具备所提供职位的合格教育背景。申请人必须证明受益人在申请优先日期时具备DOL认证职位所要求的所有条件。Matter of Wing's Tea House, 16 I&N Dec. 158, 160 (Acting Reg'l Comm'r 1977)。本申请的优先

2 但"因资金不足以外的原因而作为无法支付退回的金融工具将不会被重新存入。"同上。由于银行因安全原因而非资金不足将申请人的支票作为无法支付退回，USCIS可能未尝试重新存入该等金融工具。

日期为2021年2月25日，即DOL接受劳工证申请进行处理的日期。参见8 C.F.R. § 204.5(d)（解释如何确定申请的优先日期）。

在评估受益人的资格时，USCIS必须审查随附劳工证中的职位提供部分，以确定职位的最低工作要求。USCIS既不得忽视认证条款，也不得施加未明示的要求。例如，Madany v. Smith, 696 F.2d 1008, 1015 (D.C. Cir. 1983)（认定"DOL有权设定劳工证的内容"）（原文强调）。

申请人的劳工证规定所提供客户业务经理职位的最低教育要求为美国理学学士学位，"[主修]领域"为"[金融]或相关领域"。3

在劳工证上，受益人证明，在申请优先日之前且在她于2019年开始为申请人工作之前，一所美国大学授予她金融学士学位。申请人提交了一份以受益人名义的该学院理学学士文凭副本及相应的课程成绩单。

这些材料证明受益人拥有美国理学学士学位。但它们并未证明她的学位属于可接受的专业领域。文凭和成绩单均未注明她的专业领域。成绩单称她的学位有经济学和金融学的“ 集中方向 ”。成绩单列出了“ 课程编号 ”，表明受益人完成了六门经济学课程共24学分和四门金融课程共16学分。一篇关于受益人所在学院2014年（即她毕业那年）的在线新闻文章称，该校本科只提供一个专业领域：商科。见 Katie Kramer, CNBC, 2014, https://www.cnbc.com/201 _____ html。因此，记录不能证明受益人的学位符合所提供职位的专业领域要求。

发回重审后，审理主任应发出新的NOIR，要求申请人提交额外证据，证明受益人的学位符合“ 金融或相关领域 ”的专业领域要求。如记录支持，NOIR可包含其他可能的撤销理由。但该通知必须陈述支持每一项撤销理由的事实和证据。见 Matter of Estime, 19 I&N Dec. at 452。该通知还必须给予申请人对所有可能理由作出回应的合理机会。见 8 C.F.R. § 205.2(b)。收到及时回应后，审理主任应审查整个记录并作出新决定。

III. 结论

记录不能证明申请人在撤销申请批准之前收到了所需通知。此外，该公司未能证明受益人所提供职位的教育资格。

3 劳工证规定外国同等学历不可接受。

命令：审理主任的决定被撤回。此事发回重审，以作出与上述分析一致的新决定。

5