JUL222021_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：17591569 日期：2021年7月22日

对内布拉斯加服务中心决定的上诉

表格 I-140，高级学位专业人士或特殊能力外国人移民申请

申请人，[已隐去]体育组织，寻求将受益人归类为具有特殊能力的[已隐去]运动员。移民与国籍法（该法）第203(b)(2)(A)条，8 U.S.C. § 1153(b)(2)(A)。该第二优先类别使移民签证可提供给在科学、艺术或商业领域具有显著高于通常所遇专业水平的专业知识的外国国民。

内布拉斯加服务中心审理主任否决了该申请，认定申请人未能证明受益人在科学或艺术领域是具有特殊能力的个人。审理主任进一步认定申请人未遵守要求确定所提供职位现行工资并张贴职位招聘通知的规定。
在上诉中，申请人主张审理主任将[已隐去]运动员排除在科学或艺术定义之外是错误的，并提交判例法支持其主张，即[已隐去]运动员有资格作为艺术领域具有特殊能力的个人进行分类。

在本程序中，申请人负有以优势证据标准证明所请求福利资格的责任。该法第291条，8 U.S.C. § 1361；Matter of Chawathe, 25 I&N Dec. 369, 375 (AAO 2010)。行政上诉办公室对本案问题进行重新审查（de novo）。见 Matter of Christo's Inc., 26 I&N Dec. 537, 537 n.2 (AAO 2015)。经重新审查，我们将驳回上诉。

I. 法律

第二优先移民签证可提供给符合条件的高级学位专业人士，或因其在科学、艺术或商业领域具有特殊能力而将在未来实质性惠及美国国民经济、文化或教育利益或福祉的个人。该法第203(b)(2)条。高级学位是指高于学士学位的学位。1 8 C.F.R. § 204.5(k)(2)。科学、艺术或商业领域的特殊能力是指在科学、艺术或商业领域显著高于通常所遇的专业水平。同上。

1 高级学位的定义还包括学士学位加至少五年逐步提升的经验。8 C.F.R. § 204.5(k)(2)。

一般而言，为进行就业移民并永久填补美国的职位，准雇主必须首先获得美国劳工部（DOL）的认证。见该法第212(a)(5)条，8 U.S.C. § 1182(a)(5)。劳工部批准表明：(1) 没有足够的美国工人能够、愿意、合格且可用来填补所提供的职位；以及 (2) 非公民在该职位上的就业不会损害从事类似工作的美国工人的工资和工作条件。同上。

如果劳工部批准某一职位，雇主必须向美国公民及移民服务局（USCIS）提交经批准的劳工证及移民签证申请。见该法第204条，8 U.S.C. § 1154。除其他事项外，USCIS确定非公民受益人是否符合经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)(ii)。申请获批后，外国国民可在美国境外申请移民签证，或如符合资格，在美国境内调整身份为合法永久居民。见该法第245条，8 U.S.C. § 1255。

本申请针对的是A类（Schedule A）职业。A类职业是指编纂于20 C.F.R. § 656.5的职业，劳工部已认定没有足够的美国工人能够、愿意、合格且可用来填补，且此类职业中非公民的就业不会对从事类似工作的美国工人的工资和工作条件产生不利影响。A类职业的申请不要求申请人在向USCIS提交申请之前测试劳动力市场并从劳工部获得经认证的ETA表格9089（永久就业认证申请）。相反，申请直接向USCIS提交，附上未经认证的ETA 9089一式两份。见8 C.F.R. § 204.5(a)(2)；另见20 C.F.R. § 656.15。为A类职业提交劳工证的一般文件要求列于20 C.F.R. § 656.15(b)。根据20 C.F.R. § 656.15(b)(1)，申请必须包括按照20 C.F.R. § 656.40作出的现行工资确定（PWD）。2 根据20 C.F.R. § 656.15(b)(2)，申请还必须包括证据表明申请人已按照20 C.F.R. § 656.10(d)发出了永久就业认证申请已提交的通知。3

2 现行工资确定请求通过ETA表格9141（现行工资确定申请）提交给劳工部，该表格要求雇主提供职位邀请的详细信息，包括职位名称、工作职责、工作地点（包括工作是否将在多个地点执行）以及最低职位要求。处理后，劳工部退回ETA 9141，其中载有对所述职位的现行工资标准及级别的确定。

3 20 C.F.R. § 656.10(d)规定：

(1) 在根据§ 656.15（A类）提交的申请中……雇主必须发出永久就业认证申请已提交的通知，并能够在认证官要求时证明已提供该通知，具体如下：

(i) 向雇主雇员的谈判代表（如有）……

(ii) 如果没有此类谈判代表，则通过在就业设施或地点向雇主雇员张贴通知……此外，雇主必须按照其组织内招聘类似职位的正常程序，在任何及所有内部媒体（无论电子或印刷）上发布该通知。文件要求可通过提供张贴通知的副本以及

科学或艺术领域具有特殊能力的个人的职业被指定为A类第II组职业。该指定要求申请人提交受益人在科学或艺术领域具有特殊能力的证据，表现为该领域公认专家的广泛赞誉和国际认可。20 C.F.R. § 656.15(d)(1)。此外，申请人必须满足七项标准中的至少两项（例如奖项、会员资格、出版材料、贡献）。20 C.F.R. § 656.15(d)(1)(i)-(vii)。4 除核实广泛赞誉和国际认可外，所提交的文件还必须表明受益人在过去一年中在需要特殊能力个人的职位上工作，且受益人的服务被寻求用于需要特殊能力个人的职位。20 C.F.R. § 656.15(d)(1)。与大多数需要职位邀请的就业移民申请一样，本申请必须包括证据表明准美国雇主有能力支付所提供的工资。8 C.F.R. § 204.5(g)(2)。

II. 分析

在初始提交时，申请人提交了一份填写完整并签署（未注明日期）的ETA表格750 A部分和B部分（外国人就业认证申请），以及支持受益人在[已隐去]运动中声称的专业水平的文件。在否决申请时，审理主任认定申请人未提供证据表明其向劳工部请求了现行工资确定，或按照20 C.F.R. § 656.15(b)(1)和(2)所列A类职业劳工证提交的一般文件要求张贴了提交通知。5

说明张贴地点，并提供所有用于按照雇主组织内类似职位所用程序分发申请通知的内部媒体（无论电子或印刷）的副本。

(3) 永久就业认证申请已提交的通知必须：

(i) 说明该通知是因相关职位机会的永久外籍劳工证申请提交而提供的；
(ii) 说明任何人可向劳工部认证官提供与该申请相关的书面证据；
(iii) 提供相应认证官的地址；以及
(iv) 在提交申请前30至180天之间提供。

(6) 如果申请根据A类程序提交……通知必须包含职位描述和工资标准，并必须符合本节的要求。
4 在 Matter of Chawathe, 25 I&N Dec. 369, 376 (AAO 2010)中，我们认定，“ 真相不应仅由证据的数量来确定，而应由其质量来确定。 ”
5 如果福利请求没有批准的法律依据，且额外证据不会确立批准的法律依据，则应直接发布否决，而无需先发布证据请求或否决意向通知。1 USCIS政策手册 E.9(B)(1)，https://www.uscis.gov/policymanual。

在上诉中，申请人未针对该拒批依据作出回应，也未提供缺失的所需初始证据。由于申请人未讨论该拒批理由，我们认为该问题在上诉中被放弃或视为放弃。6

申请人未提交证据证明该申请符合20 C.F.R. § 656.15(b)的要求。由于我们认定申请人未提交所请求签证类别所需的初始证据，我们无需处理记录中显现的其他问题。由于该申请不可获批，我们将驳回申请人对审理主任决定的上诉。

申请人负有证明其符合所寻求移民福利资格的举证责任。法案第291条，8 U.S.C. § 1361；Matter of Skirball Cultural Ctr., 25 I&N Dec. 799, 806 (AAO 2012)。申请人未能以优势证据标准证明其在提交申请之前已满足获得现行工资确定或张贴职位机会通知的监管要求。

裁定：上诉被驳回。

6 参见 Matter of R-A-M-, 25 I&N Dec. 657, 658 n.2 (BIA 2012)（当被申请人未能对决定中处理的问题进行实质性上诉时，该问题在上诉中被视为放弃）；另参见 Matter of M-A-S-, 24 I&N Dec. 762, 767 n.2 (BIA 2009)（通常认定被放弃的不合格理由可作为驳回上诉的唯一依据）；Matter of Zhang, 27 I&N Dec. 569 n.2 (BIA 2019)（认定未上诉的问题视为放弃）。