MAY302018_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。

美国公民及移民服务局 行政上诉办公室非先例决定

关于 D-S- INC 案 日期：2018年5月30日

对内布拉斯加服务中心决定的上诉

申请：表格 I-140，外籍工人移民申请

申请人是一家工程咨询企业，拟雇用受益人担任应用工程师。申请人请求将受益人归类为第二优先移民类别下的高等学位专业人士。见《移民与国籍法》（本法）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拥有高等学位的专业人士担保，使其获得合法永久居民身份。

内布拉斯加服务中心审理主任以劳工证的最低学历和经验要求不支持所请求的高等学位专业人士分类为由，驳回了该申请。

在上诉中，申请人主张，劳工证的条款在我们对申请的审理中不具有控制力；所提供职位的实际最低要求使其符合高等学位专业人士分类；且受益人符合这些要求。作为替代，申请人请求批准该申请，将受益人归类为“ EB-3 ”专业人士。

经重新审查，我们将驳回上诉。

一、法律

A. 劳工部与USCIS在基于就业的移民签证程序中的角色

美国雇主为外国国民担保合法永久居留是一个三部分程序。首先，雇主从美国劳工部（DOL）获得经批准的劳工证（ETA表格9089，永久就业认证申请）。见本法第212(a)(5)(A)(i)条，8 U.S.C. § 1182(a)(5)(A)(i)；另见 20 C.F.R. § 656 et seq。劳工证载明该职位的职责、其教育、培训、经验及其他要求，以及所提供的工资和工作地点。劳工部在认证劳工证方面的角色规定于本法第212(a)(5)(i)条。劳工部的认证确认，“ 没有足够的[美国]工人能够、愿意、合格……并可用 ”从事受益人将受雇从事的工作，且“ 雇用该[受益人]将

关于 D-S- Inc 案

不会对类似受雇的美国工人的工资和工作条件产生不利影响。 ”见本法第212(a)(5)(A)(i)(I)和(II)条，以及劳工证第0节。劳工证获批后，申请人在规定的180天劳工证有效期内向美国公民及移民服务局（USCIS）提交表格 I-140，外籍工人移民申请。见20 C.F.R. § 656.30(b)(1)；8 C.F.R. § 204.5。USCIS随后审查：申请人能否证明其支付所提供工资的能力；申请是否符合所请求分类的要求；以及受益人是否具备所提供职位和所请求分类所需的教育、培训和经验。见8 C.F.R. § 204.5。最后，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，或在符合条件时在美国境内调整身份。见本法第245条，8 U.S.C. § 1255。

因此，劳工部负责确定是否有合格的美国工人可从事所提供的工作，以及雇用受益人是否会对类似受雇的美国工人产生不利影响。USCIS负责确定劳工证条款下的最低职位要求是否支持所请求的签证分类，如果支持，受益人是否符合这些最低要求。

B. 高等学位专业人士分类的资格

本法第203(b)(2)条，8 U.S.C. § 1153(b)(2)，为拥有高等学位的专业人士成员提供移民分类。另见8 C.F.R. § 204.5(k)(1)。8 C.F.R. § 204.5(k)(2)处的法规将“ 高等学位 ”定义如下：

高等学位指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经验，应被视为等同于硕士学位。如果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。

8 C.F.R. § 204.5(k)(4)(i)处的法规规定，伴随高等学位专业人士分类申请的劳工证中的职位提供部分必须要求拥有高等学位的专业人士。该法规相关部分规定如下：

本分类下的每份申请必须附有劳工部的个人劳工证……个人劳工证中的职位提供部分……必须证明该工作要求拥有高等学位或同等学历的专业人士……。

因此，要使某一职位符合高等学位专业人士分类的资格，劳工证必须要求(1)美国硕士学位或外国同等学位，或(2)美国学士学位或外国同等学位加上五年合格经验。

关于 D-S- Inc 案

二、分析

A. 劳工证不支持所请求的分类

申请人在表格 I-140（第2部分第1.d项）中表明，该申请是为高等学位专业人士提交的。随附的劳工证（第H节）对所提供应用工程师职位规定了以下要求：

4. 教育：要求的最低水平： 学士学位
4-B. 专业领域： 工程
5. 该工作机会是否要求培训？ 否
6. 是否要求所提供工作的经验？ 是
6-A. 如是，多长时间？ 12个月
7. 是否接受替代专业领域？ 否
8. 是否接受教育
和经验的替代组合？ 否
9. 是否接受外国同等学历？ 是
10. 是否接受替代职业的经验？ 否

如劳工证所述，所提供职位的最低要求是工程学士学位和12个月所提供工作的经验。由于劳工证既不要求硕士学位，也不要求学士学位加五年合格经验，因此不支持所请求的高等学位专业人士分类。

在上诉中，申请人未对劳工证的最低学历和经验要求提出异议，但主张劳工证对于所提供工作是否要求硕士学位或学士学位加五年合格经验不具有控制力。申请人主张，USCIS不受劳工证条款约束，而可考虑有关职位要求的其他信息，并自行确定职位的最低要求以及受益人是否符合这些要求。据申请人称，审理主任的决定未根据USCIS审理手册确定受益人的资格是否符合所提供职位的要求，也未纳入对所提供职位实际要求的独立调查。实质上，申请人声称所提供工作要求高等学位——要么硕士学位，要么学士学位加五年合格经验——因此USCIS应忽略申请人在劳工证上所述的较低最低要求。我们不同意。

1 劳工证提交给劳工部的日期，在本案中为2016年5月20日，是该申请的“ 优先日期 ”。申请人必须证明，从优先日期起及之后，该申请的所有资格要求均已满足。

关于 D-S- Inc 案

申请人误解了审理主任拒绝该申请的理由。劳工证的最低教育和经验要求决定了申请中可请求何种基于就业的分类。因此，无论受益人个人资历如何，如果劳工证上所述的最低职位要求至少不是硕士学位，或学士学位加五年符合资格的经验，则本申请中针对高级学位专业人士分类的申请不能获得批准。在本案中，劳工证仅要求学士学位和一年符合资格的经验。因此，它不支持所请求的高级学位专业人士分类。

在上诉中，申请人并不争辩其在DOL认证的劳工证上的要求允许申请人以低于高级学位的资格符合条件。相反，申请人主张，尽管其在劳工证上声明所提供的职位仅要求学士学位和一年经验，其申请仍应获批，因为应用程序工程师职位实际上要求硕士学位，或学士学位加五年经验。申请人声称，其不会雇用任何不具备此类资格的应用程序工程师，且这些要求是应用程序工程师的行业标准。即使这些主张属实，2 它们也不能克服以下事实：由于随附的劳工证仅要求学士学位和一年经验，本申请无法按所请求的高级学位专业人士分类获得批准。

在确定所提供职位的最低要求时，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必须完全按照潜在雇主填写的内容审查经认证的职位邀请。See 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劳工证申请表上的平实语言。Id. at 834。如上所述，本案中的劳工证要求学士学位和一年符合资格的经验，这低于高级学位专业人士分类的最低要求。因此，如8 C.F.R. § 204.5(k)(4)(i)所要求，该劳工证不支持所请求的高级学位专业人士分类。

最后，申请人主张，该申请应作为替代分类“ EB-3 ”专业人士获得批准，因为受益人具备必要的教育学位和符合资格的经验，以满足劳工证的条款并符合专业人士分类的资格3 A

2 上诉时提交的支持材料并不支持申请人的主张，即应用程序工程师始终要求硕士学位，或学士学位加五年经验。申请人提交了其雇用的五名应用程序工程师的履历简介，这些简介证明其丰富经验，但未提及其学术资历。虽然申请人提交了一份其发布的应用程序工程师招聘广告，要求硕士学位或学士学位加五年经验，但其提交的其他公司的四份招聘广告中有三份要求较低。一份要求工程学位或五年经验，而非两者兼有；两份允许以同等工作经验替代学士学位。

3 该法第203(b)(3)(A)(ii)条规定，移民签证可授予拥有学士学位的专业人士

。

Matter of D-S- Inc

然而，申请只能按申请中所请求的分类获得批准。本申请中所请求的分类是高级学位专业人士。申请人不得在上诉时对申请作出重大变更，以试图弥补缺陷并使其可获批准。See Matter of Izummi, 22 I&N Dec. 169, 176 (Assoc. Comm'r 1988)。

B. 劳工证的要求

除审理主任的决定外，记录并未证明受益人满足劳工证的最低经验要求。除了满足8 C.F.R. § 204.5(k)(3)(i)(A)和(B)中基于教育或教育与经验组合而符合高级学位专业人士分类资格的最低文件要求外，受益人还必须满足劳工证的任何其他培训或经验要求。See 8 C.F.R. § 204.5(k)(4)(i)。记录显示，受益人于2003-2007年间在印度 的 获得化学工程四年制技术学士学位，并于2007-2009年间在 获得两年制工程理学硕士学位。因此，受益人满足高级学位专业人士分类的最低教育要求。然而，在本案中，劳工证还要求12个月应用程序工程师经验，并在J部分第21项中声明，受益人未在雇主（申请人）处获得与本程序中提供职位实质相当的任何符合资格经验。因此，似乎劳工证上列出的受益人唯一符合资格经验是2014年5月至2015年8月期间在印第安纳州 的 作为应用程序工程师的16个月所称就业。但记录中没有该就业的佐证证据。具体而言，没有来自 的信函确认受益人的工作职责和就业日期。因此，记录并未证明受益人满足劳工证的经验要求。基于这一额外理由，该申请不能获得批准。

III. 结论

劳工证的最低教育和经验要求不支持申请中所请求的高级学位专业人士分类。此外，记录并未证明受益人满足劳工证的经验要求。

命令：上诉被驳回。

引用为 Matter of D-S- Inc, ID# 1412134 (AAO May 30, 2018)

学位。