

H-1Bプログラムに関するDHSおよびDOLの最近の規則変更に関する重要な最新情報

クリスチャン・S・アレン 著

2020年12月1日、カリフォルニア州北部地区の米国連邦地方裁判所は、米国国土安全保障省(DHS)と米国労働省(DOL)の双方に対する業界団体の訴訟において命令を下し、両省が本年10月に以下に述べる2つの移民規則の変更を行った際、新規則の発行のための適切な法的手続きをとっていなかったと判断しました。裁判所命令は、同新規則を2つとも直ちに無効としたため、特にDOLの要求する妥当な賃金相場の計算の難解さに頭を悩ましておられたであろう雇用主の皆様にとって、大いに救済をもたらすものとなりました。

DHS「H-1B非移民ビザプログラムの強化」に関する規則

- 本規則は全面的に無効とされ、当初予定された2020年12月7日からの発効はなくなりました。
- この裁判所の判決を不服としてDHSが上訴するか、または通常の規則の公布手続きにのっとり規則を再制定する可能性はあります。しかし、これらはいずれも通常、少なくとも数ヶ月はかかります。1月に政権交代が予定されていることを考えると、いずれも起こる可能性は低いと考えられます。

DOL「賃金の保護の強化」規則

- 本規則も同様に全面的に無効とされました。DOLは変更前の制度に戻すための措置を進めています。具体的には以下のとおりです。
 - 以前の賃金データと妥当な賃金相場の計算方法の情報は、すでにDOLのウェブサイトにも復活しています。
 - 2020年12月1日時点で審査中の労働条件申請書(LCA)は、引き続き処理されます。
 - ただし、10月8日以降に、DOLの新規則

の計算に従ってあえてより高い賃金を記載してLCAを提出した場合に、まだ移民局(USCIS)にH-1B申請書を提出するまで時間に余裕がある場合は、そのLCAを取り下げて新たなLCAを提出し直すことも検討されると良いでしょう。

- 従前の妥当な賃金相場計算に従った賃金額のLCAは、12月9日からDOLに提出することが可能です。
- 正式な妥当な賃金相場決定(主としてPERM労働認証のため)は、12月1日付でDOLにより保留されておりましたが、従前の妥当な賃金相場計算値にのっとり12月15日に再開されます。
- 10月8日以降にDOL規則に基づく妥当な賃金相場決定を受けた場合は、DOLに「再決定」の申請を行うことが可能です。しかし、再決定の申請が処理され、承認されるまでにどのくらいの時間がかかるかは不明です。そのため、再決定を要求するかどうかの決定は、グリーンカード申請の全体的な戦略とタイミングを考慮して慎重に検討する必要があります。

ディキンソン・ライト法律事務所は、多忙な企業の人事担当者の皆様が、米国移民法上の義務に常に注意を払って遵守することができるようお手伝いします。上記のDHSとDOLの規則の展開について、その他外国人労働者に関するご質問、ご相談については、いつでもお気軽にお問い合わせください。

著者について



Christian S. Allen はディキンソン・ライト法律事務所のトロイオフィスのオフカウンスラー弁護士です。ビジネス移民法、法令遵守、ならびに家族ベースのグリーンカード申請のあらゆる側面についてお客様のお手伝いをしています。連絡先は次のとおりです。248-433-7299
callen@dickinsonwright.com

IMPORTANT UPDATE ON RECENT DHS AND DOL RULE CHANGES TO THE H-1B PROGRAM

by *Christian S. Allen*

On December 1, 2020, the U.S. District Court for the Northern District of California issued an order in connection with an industry group lawsuit against both the U.S. Department of Homeland Security (DHS) and the U.S. Department of Labor (DOL). The judge found that both Departments failed to properly follow standard U.S. legal procedures governing the issuance of new regulations, in connection with the two immigration rule changes below from October. The court order sets aside both rules immediately, bringing much needed relief, especially to employers who were already struggling to comply with the perplexing new DOL prevailing wage calculations.

DHS "Strengthening the H-1B Nonimmigrant Visa ... Program" Rule

- The rule has been struck down in its entirety and will no longer take effect on December 7th, as originally planned.
- It is possible that the DHS will appeal the judge's ruling and/or start the process to reissue the rule under the normal procedures to promulgate regulations. However, both of those options would typically take at least a few months. Hence, both are considered unlikely, given the upcoming change in Administration in January.

DOL "Strengthening Wage Protections..." Rule

- This rule has similarly been struck down in its entirety, and the DOL has implemented a phased approach to restoring the previous systems:
 - The previous wage data and prevailing wage level calculations have already been restored to the DOL's prevailing wage website.
 - All Labor Condition Applications (LCA) pending on December 1st will continue to be processed timely.
 - However, if you filed an LCA after October 8th, with an artificially inflated wage offer because of the new DOL rule, and if you have time before needing to file your H-1B petition with the USCIS, you may consider withdrawing that LCA and refile a new one.
 - New LCAs using the restored prevailing wage figures can be filed with the DOL starting December 9th.
 - Processing of formal prevailing wage determinations (mainly for PERM Labor Certification purposes) was put on hold by the DOL on December 1st and will resume on December 15th, using the restored prevailing wage figures.
 - If you received a Prevailing Wage Determination under the DOL rule after October 8th, a "redetermination" request can be submitted to the DOL. However, it is unclear how long those redeterminations will take to be processed and approved. So, the decision whether to request a redetermination should be carefully considered in the context of your overall greencard sponsorship strategy and timing constraints.

Dickinson Wright is committed to helping companies and busy human resource professionals to remain vigilantly compliant with all US immigration rules and obligations. Please feel free to contact us at any time about the DHS and DOL rule developments above, or in connection with any other needs you have for your foreign worker populations.

ABOUT THE AUTHORS



Christian S. Allen is Of Counsel in Dickinson Wright's Troy office, where he assists clients in all aspects of business immigration law and compliance, as well as related family-based immigration and citizenship support. Chris can be reached at 248-433-7299 or callen@dickinsonwright.com.