a e e a . H e e , e a ff *H ll n* a eged a e a be g eg a - e ed c bacc e, e Ma a a eged a a g g e e. a 28–29, 113 S.C . 2475.

Acc d g , e d a Ma fa ed ead a e ffe ed f a b ec- e e ed ca c d A g 14, 2011, a d a c a aga P.A. Neff a e ef e e d ed. Be- ca e Ma d d ead a b ec e e ed ca c d , e e eed a a ze e e e ff c e eaded e b ec e g f de be a e d f- fe e ce c a .

CONCLUSION

F e f eg g ea , e AFFIRM e d a f Ma ' c a aga P.A. Neff, a d REVERSE e d a f c a aga D . Pa d a, D . J da a d D . B ge d g. We REMAND f f e ceed g c e .

ECM BIOFILMS, INC., Petitioner,

v.

FEDERAL TRADE COMMISSION, Respondent.

No. 15-4339

U ed S a e C f A ea , S C c .

A g ed: J 28, 2016

Dec ded a d F ed: Ma c 16, 2017

Background: Ma fac e f add e

~ ea f e ea , a d, ;~ a fac- e ' d e ce g e e a ed.

Pe de ed.

1. Antitrust and Trade Regulation ⇐319

W e e e g a dece e ad e - g de e~ a b e Fede a T ade G~~ (FTC) de e Fede a T ade G~~ Ac (FTCA), e FTC' fac a f d g , f ed b e de ce, a e c c e; a da d e e a de ca e b a a e de ce a - da d f e e f age c fac f d g. Fede a T ade G~~ Ac [5, 15 U.S.C.A. [45(c).

2. Administrative Law and Procedure ⇐791

e e f a age c ' fac f d g, " b a a e de ce" e de ce a a ea ab e~ d~ g acce a ade a e a c c , e g~ e a a~ e e c a b e a a e- de a ce.

S .b a W a P a f . a . a f .

3. Antitrust and Trade Regulation ⇐163

T e Fede a T ade G~~ (FTC) de e~ e e e a ad e e- ~ e dece e de e Fede a T ade G~~ Ac (FTCA) b e gag g a ee- e , c de g: (1) a c a~ a e c e ed e ad; (2) e e e c a~ a e fa e;~ ead g, - b a a ed; a d (3) e e e c a~ a e~ a e a ec e c ~ e . Fede a T ade G~~ Ac [5, 15 U.S.C.A. [45(a).

4. Antitrust and Trade Regulation ⇐319

A de e~ a b e Fede a T ade G~~ (FTC) be g e g ea e g b e e g c , a d e ec a e e ec a eged dece e ad e g de e Fede a T ade G~~ Ac (FTCA) ce e f d g f a a f e d e ea fe e ce a d ag a c dg- ~ e . Fede a T ade G~~ Ac [5, 15 U.S.C.A. [45(a).

5. Antitrust and Trade Regulation ⇐163

T e Fede a T ade G~~ (FTC) de~ a ad e ~ e c - e a c a~ , a e f e de e~ - g e e e ad e ~ e dece e de e Fede a T ade G~~ Ac (FTCA), f c ~ e ac g ea ab de e c c~ a ce d e e e ad e ~ e c a a~ e age. Fede a T ade G~~ Ac [5, 15 U.S.C.A. [45(a).

6. Antitrust and Trade Regulation ⇐163, 369

W e dec d g e e a ad e e- ~ e c e a c a~ , a e f e de e~ g e e e ad e ~ e dece e de e Fede a T ade G~ - ~ Ac (FTCA), e Fede a T ade G~~ (FTC) e a e e e a e~ e f e ad e ~ e , a d ~ a e b e g f e ad e ~ e a d e c e de ce. Fede a T ade G~~ Ac [5, 15 U.S.C.A. [45(a).

7. Antitrust and Trade Regulation ⇐163

W e dec d g e e a ad e e- ~ e c e a c a~ , a e f e de e~ g e e e ad e ~ e dece e de e Fede a T ade G~ - ~ Ac (FTCA), e Fede a T ade G~~ (FTC) c de e e a

ea a g f ca f ea ab e c e d e e e ad a e e c a . Fede a T ade G - Ac § 5, 15 U.S.C.A. § 45(a).

8. Antitrust and Trade Regulation ⚿369

S b a a e de ce ed de e - a b Fede a T ade G (FTC) a a fac e ' e e e a a a cc a g add e a b - deg adab e, efe e ce a e f a e, c e ed ed c a a c a cc e e b deg aded f e ea , c ed c a a fa e a d ead g de Fede a T ade G - Ac (FTCA), c d g c e - e b b FTC' e e a d a fac- e ' e e de a g a, a a , add g e "b deg adab e" ca ed add a 20% f c e be- e e a a c d f dec e f e ea . Fede a T ade G - Ac § 5, 15 U.S.C.A. § 45(a).

9. Antitrust and Trade Regulation ⚿163

T e ce f c a d f a c e ' be ef e a da d f ea ab e- e , e de e g e e a ad e- e dece e a f e Fede a T ade G Ac (FTCA); a e, c de g c a ge f fa e a d dece e ad e g, e b c' e- e e ea e f dece e- e . Fede a T ade G Ac § 5, 15 U.S.C.A. § 45(a).

10. Administrative Law and Procedure ⚿763

A age c dec a b a a d ca c de e Ad a e P ce- d e Ac (APA) f e age c a e ed fac c C g e a e ded c de , e e fa ed c de a a a ec f e b , ffe ed a e a a f dec a c e e e de ce bef e e age c , a b e a c d be a c bed a d ffe e ce e e d c f age c e e e. 5 U.S.C.A. § 706(2)(A).

11. Administrative Law and Procedure ⚿763

e e g a age c dec de e Ad a e P ced e Ac (APA), e c ' e ed e e g e ad a e ec d de e e - e e e e a a a c ec be- ee e fac f d a d e c ce ade. 5 U.S.C.A. § 706(2)(A).

12. Administrative Law and Procedure ⚿764.1

T e c a a a e -e e Ad a e P ced e Ac (APA) ca e , c a a a e a a bea g e a e dec ca e e d ce a be e ba f e e g a age c ' de e a . 5 U.S.C.A. § 706(2)(A).

13. Antitrust and Trade Regulation ⚿320

e f Fede a T ade G (FTC) e e c c ded a ce a b deg adab e de ed b de- g adab c a f a fac e f add - e f a c, c e a a e de Ad a e P ced e Ac (APA), ce FTC e ed f d g a a c c a g add e c d f b deg ade a a df f e ea , a e a c c a e de ed a fac e ' c a , d a a fac e ' e e e a a c a c a b deg adab e, efe e ce a e f a e, a dece e de Fede a T ade G Ac (FTCA). 5 U.S.C.A. § 706(2)(A); Fede a T ade G Ac § 5, 15 U.S.C.A. § 45(a).

14. Antitrust and Trade Regulation ⚖369

Dec b Fede a T ade C - (FTC) de a f ALJ' fac a f d g, c d g c ed b f d g e- ga d g e e a d e a ed c c ega d g c e e e de ce, e FTC de e ed a a fac e ' e - e e a a c c a g add- e a b deg adab e, efe e ce a e f a e, a fa e a d ead- g de Fede a T ade C Ac (FTCA), a a b a a d ca c de Ad a e P ced e Ac (APA), ce FTC' de a e a - ed b b a a e de ce a d FTC e a ed de a e. 5 U.S.C.A. ⟦ 706(2)(A); Fede a T ade C Ac ⟦ 5, 15 U.S.C.A. ⟦ 45(a).

15. Antitrust and Trade Regulation ⚖313

U de b e Ad a e P ce- d e Ac (APA) a d e Fede a T ade C (FTC) eg a , e FTC a e e c e, a ea f a a dec b a ALJ, a e c d e f ade e a dec e f. 5 U.S.C.A. ⟦ 551 e e .; 16 C.F. . ⟦ 3.54(a).

16. Antitrust and Trade Regulation ⚖319

W e e Fede a T ade C (FTC) e e a ALJ a d b e f d g, a e e g c d ca ef c ze e FTC' de e a- f fac .

17. Antitrust and Trade Regulation ⚖318

Ma fac e a ed a g e a Fede a T ade C (FTC) a ed fac ed e a e b- a a eeded f a c a , a f Ad a e P ced e Ac (APA), e FTC de e ed a a fac e ' e e e a a a c c a g add e a b deg adab e, efe - e ce a e f a e, a fa e a d ead g de Fede a T ade C - Ac (FTCA), e e a fac e ag eed a a a a a e e e f b a a 77 e 6Scb a d e f a ag eed a de a a ed fac efe 6 A) a d e Fed a d e)

a e d a , ce FTC a d ec ed b C g e e e dece e ac a d ac ce e a e ace, e e g e e c g c a d a ab a e a e ace effec . 5 U.S.C.A.] 706(2)(C); Fede a T ade C Ac] 5, 15 U.S.C.A.] 45(a).

20. Antitrust and Trade Regulation ⚿319

e F A e d e c e ca eec c e , d a a d defe e a b a a-e de ce, a e a de , a da d a ed e e f fac a f d- g b Fede a T ade C (FTC), e de e ed a a fac e ' e e e a a a c c a g add e a b deg adab e, efe - e ce a e f a e, a fa e a d ead g de Fede a T ade C - Ac (FTCA). U.S. C . A e d. 1; Fede a T ade C Ac] 5, 15 U.S.C.A.] 45(a).

21. Antitrust and Trade Regulation ⚿374

Constitutional Law ⚿1645

e c de b Fede a T ade C (FTC), af e de e g a a fac e ' e e e a a a c c a g add e a b deg adab e, efe e ce a e f a e, a fa e a d ead g de Fede a T ade C Ac (FTCA), a b ed a fac e f g e "deg ada- b e" e a acc a ed b d - c a e a b f c e ca eec a f F A e d e , ce e c d d ba a fac e f g e "b deg adab e," b e ed e f d c a e , a d d c a e e e a e a effec e ec ded a fac e f a g a f ed c a . U.S. C . A e d. 1; Fede a T ade C Ac] 5, 15 U.S.C.A.] 45(a).

22. Antitrust and Trade Regulation ⚿374

Constitutional Law ⚿1645

D c a e e e de b Fede a T ade C (FTC), af e de e g a a fac e ' e e e - a a a c c a g add e a b deg adab e, efe e ce a e f a e, a fa e a d ead g de Fede a T ade C Ac (FTCA), e e ea ab e a ed e- e g dece a a e f c e e b deg ada , a d, , d d a e a fac e ' c e ca eec g de F A e d e , e e f e ed d c a e e e ea - e c e d - c a e a d e e dece ,

ce g e e a ed, e e g c a dd def e a e a a ec fc e e d, ce c e e f de a a ece a a e a - fac e f e c e , a c a f ed a fac e f a e d e, c d g ce fc a d- f c a a d a e f b deg ada f a c af e c a d a. U.S. C . A e d. 5; Fede a T ade G - Ac 5, 15 U.S.C.A. 45(a); 16 C.F. . 260.8(c).

25. Administrative Law and Procedure
⇐453

T e e fa ad a e c - a g e e e d g a - ce f ec a ge aga .

26. Administrative Law and Procedure
⇐454

A ad a e c a ade- a e g g e e d g a ce f ec a ge aga f e e d- g a ea ab a ed f e e c e , a d a c ce ade a e e ab e ce f a g a a a a ed.

27. Administrative Law and Procedure
⇐453, 456

A e eed be a ed a ad a e c a f e e d g a ece e fa ce a d a f - ga e e e.

Pe f e e f a de f e Fede a T ade G . N . 9358.

A U D: J a a W. d, M D ASS C AT S, P.C., C f , g a, f Pe e . T e d e Me z e , F D AL T AD C MM SS N, Wa g , D.C., f e- de . S e e J. a , SS- MAN, TUC T AL, Ma c e e , Ne Ha e, f A c C ae.

Bef e: WH T a d ST ANCH, C c J dge ; M CH LS N, D c J dge.

a c fa f d c a b de-
g ade a a e a d a e. e e
e d, a fac e f a c d-
c a e beg f a -
c ea e e b deg adab f e d-
c . CM B F e a add e a
c a acce e a e e b deg ada
f a c a fac ed e add e
(c e efe a " CM a c").

A. ECM's biodegradability claims

" CM' c a ega d g e b deg ada-
b f " CM a c a e c a ged e
e ea . Bef e 2009, " CM d d a-
e a ec f c e f a e f b deg ada-
, b d d e e e a " CM a c
d b deg ade " ef a e a
d be a g e d
ece f c ." e d g d
da a d f ec f c e f a e , 2009
2010, " CM bega ad e g a " CM
a c d "f b deg ade" a "a d-
f " e f e ea " CM
aced e e e a a e g
a e a a d eb e. T e ad a e
a dge (ALJ) e ee g ca e c -
c ded c a a fa e a d b a-
a ed. A e ALJ b e ed, "A f e
e e ca e ag eed a " CM
P a c d f b deg ade 9
5 ea a a df ." T e C -
a c c ded a " e c e a c -
e a g b a e ' e e " a
a " CM ac b a a f e-
e a d ed c a a " CM P a-
c f b deg ade a df 5
ea ." " CM ge c e d e-
e.

" CM a ded a c a fac -
e a e a a e e d c
a b deg adab e, c d g a g a ed
" CM B deg adab e" aga a ee de-
g . M f a c d c e e
a fac ed e e e a
a e e e a , c d g " a c
d e a e, a , a d 'c a e ' ca -
c a e, e a a a d g ce
bag , a bag , a d a a d c d-
e b e ." S e f " CM' a c-
a fac e c e a ad e ed
a e a c d b deg ade
e f e ea a a df .

2012, e FTC e ed " ee
de ," c a e e ded " e a-
e e a d a g e a -
e g c a a a e fa dece e
de Sec 5 f e FTC Ac ." 16
C.F. . 260.1(a). T e e e f
e de , ed 1996, ad ed a a
a f ed c a a a d c b de-
g adab e " d be b a a ed b c -
e e a d e ab e c e f c e de ce a
e e e d c ac age c -
e e b ea d a d e a e
... *n l* af e c a d a." de f
e U e f e a Ma e g
C a , 61 Fed. eg. 53311, 53318 (c . 11,
1996) (e a added). T e 2012 de
ad ed a " dece e a e a
a f ed deg adab e c a f e -
e g e d a e ea f e
d c e e dec e *n n*
af e c a d a." (16 C.F. .
260.8(c) (e a added). Add a ,
ega d e c a d ed
f a df , e 2012 de ad ed a
a a f ed b deg adab e c a d
be dece e "beca e e e ca d
e e c d c c e e
dec cc e ea ."

Af e e FTC ed e 2012 de ,
" CM e ed a e g a e a a d
g . " CM aced a a e e e
d "b deg adab e" a d c a f ed a
" a c d c a fac ed e
" CM add e b deg ade a b -
g ca -ac e e e (c d g
a df) e e d g ea e a
a ea ." H e e , " CM c ed a e
e " e f e ea " c a

eb e a e 2013, a d d ec c- ca c e Ja a 2014.

B. Scientific tests of ECM plastic

Sc e d ag ee e ec e def- f e e "b deg adab e." M , c e def e b deg adab e a e a a e a a ca be b e d b b g ca age , c a bac e a f g. B deg adab a e f a e a, a c , e g , de- . A a e a' a e f b deg ada de e d e e e c b d- eg ada cc . Beca e b deg ada cc a d ffe e a e d ffe e e- e , e a a g e b deg adab- f a e a, c e f c " c b deg adab ." T a , e d e a e e e f c e e b deg ada , b ead e a a e e a e a' a e f b deg ada a e e , a e a a e c a e e b deg adab e a e- a .

T e ac ca a d de - ed c- e f c e d f ea g e c b deg adab f a e a ga a e- e g. f e a a ab e ga e e , e D5511 c de e be a a f a c b deg ada a df c d . La df a e ed- a a ae b c e e , a d e D5511 e d ea e " e deg ee a d a e f a ae b c b deg ada f a c a e a ." T e D5511 c de , e e , a c f e f a ce a e be ed e e ca e b a ed e e a d a e " be ed f- a f ed 'b deg adab e' c ." a de a e a e be e a- a ed a e ac a d a f e e .

A be f d ffe e ab a e e- f ed D5511 b deg ada e a c a fac ed CM' add- e. CM e ee ab a e a, c , de a e a CM a c b deg ade a a fa e a e a ad a a c. e e , f a ce, CM a c b deg aded 49.28% e 900 da , e ea ad a a c b deg aded 0.1152% e e e e. T e FTC, , ee e a, a ege , d ca e a CM' add e d e acce e a e b deg ada- .

add a 20% f e de be e e a a a c bag d f dec e f e ea (c ea g e e ce- age f 21% 41%).[3] T da a ed e C c c de a add g e b deg adab e abe ead a " g f ca - f ea ab e c e be e e a e a c d c b deg ade f e ea ."

CM' e a c d c ed b D. Da d S e a , a fe f a e g a d b e a a L a Ma U e . D . S e a e ed 400 e- de b a d e e e a g f e . e , e f c c a ed e e b- e . e e- , e de e e a ed, "f e- g b deg adab e, g d d a e f dec e deca l" f e e de ded a a e . e a be a d f e, 64% a d a d dec e f e ea . B D . S e- a ' ca c a , e e e de e e e ed 23% f e e ' 400 e- de .[4]

D. Procedural history

c be 2013, e FTC f ed a ad- a e a eg g a CM' b deg adab e e e a e fa e a d ead g, a d a ed 5 f e FTC Ac . T e a a e ed a CM' e e e e a a CM a c d e e b deg ade e f e ea a - ed b c e f c e de ce. a a eged a " c e e e e . a f ed deg adab e c a ea a e e e d c ac age c - e e dec e e e f d a e a ea ab e d f e af e c a d a." Beca e CM a c d e f b deg ade a ea ab e, e c - a a eged, ed c a a - ead g.

A ALJ e d a ee- ee a A- g 2014. T e ALJ c c ded a CM' e e c a a CM a c d e e e b deg ade a a df e f e ea a fa e a d b a a ed. He a de e ed, - e e, a e FTC ad fa ed e a CM' a g b deg adab c a e ead g beca e e FTC fa ed e CM ad ade a ed e ea c a ." T e ALJ' dec a ba ed, a , e ce ed e d g ca b- D . F ede c ' e .

3. A f a . b a . f . D . F - ' a . " " , . . f a a , a ECM a . a - b a . . I f a . , C b a "[ ] . a f . f - a a a . f b a a- a a f . - a ; , a b - a a ." N ' C a . a D . F ' . b . . a , a b - . , . a a " a a - a a b a a a a f a ." T C f . a " f *all* f .

4. T a a f . T C - a . a 119 f f a ' , . . 30% f 400 . . "T b a ," C a " a f . a a a b D . S a ." A a , D . F " ba f D . S a ' . ," a f . 138 f f a , . . 35% f 400 . .

T e a e e f ed c a ea e G . c be 2015, e G aff ed e ALJ' dec ega d CM' e e ca a CM a c d f b deg ade f e ea . T e G e e ed e e b deg adab ca , f d g a CM ad ade ed ca a CM a c d f b deg ade a ea ab e d f e, .e., f e ea . G e Ma ee . a e a a d e ed f e G ' de .

T e G ' de b CM f a g b deg adab ca " e c e e e a e, ead g, a d, a e e ade, e de e e a d e e e a d e abe ce f ce de ce a b a a e e e e a-," a d

"A. . e e e e dec e e e f d a e f e (5) ea af e c a d a;

. e e e e a c ea a d e a d c e a f ed b :

a. e (1) e e e dec e e f d a e; (2) e a e a d e e f dec e e e f d a e, ded a c a f ca d c e a e a ed a e a d e e f dec d e ea a e d c ac age c e dec e; a d

b. f e d c dec e a c a d a fac b a c a e d f d a, b (1) e e f c a d a fac e d a d (2) e a a ab f c d a fac e d c e e e e d c ac age a e ed d.

(A . a 4–5, 403–04)

T e G ' de ec f e e "e e a d e abe ce f c e de ce" eeded b a a e a b deg adab ca , e g d ffe e a da d f a f ed ca (a , ca a e e e "b deg adab e"), a d a f ed ca (ca a cab e ea g f e d, c a b efe g e a e f deg ada a d e c e a ce f d a). T a e a a f ed b deg adab ca , "a ce f c ec ca c (e b a f c) b a a g c ca a e e e e dec a d a e e ca c d f d a df , e e a d ed." (a 3) e f e D5511 c , e de e a , "a e e e a d e abe ce f c e de ce g *n l* ca , ca f e be d e a a e e a d e f e ac a e e f ed." (a added) T a e a a f ed b deg adab ca , a ce f c ec ca c (e b a f c) b a a g c ca b :

. a e e e e d c (1) e e e dec e e e e f d a e a a ed e ef a e ...; (2) dec e e e e f d a e a e a e a d e e e a ed e e e e a ; a d

. a e e ca c d f d e e f d a fac e d a ed e e e a , f a f ed b d a fac e d, e c d f d a df , e e a d ed.

T e de d e ba CM f g e f D5511 e b a a e a a f ed b deg adab ca .

La , beca e “ CM’ a e e
e , e ea ed, a d de be a e,” e

e ec a e e ec a eged dece e ad e g ce e f d g f a [5 a f ed e ea fe e ce a d ag a c dg e ." , 380 U.S. a 385, 85 S.C . 1035.

CM a ea e G ' f d g e ec e f c : e e e a a CM a c "b deg adab e" efe e ce a e f a e a , " a f ed b deg adab c a ."[6] T e G e ec ed CM' a g e a e e "b deg adab e" c e a a d c " ca " b deg adab e, a d c c ded a e e de a ce f e e de ce ed a CM' a f ed b deg adab c a ed a CM a c " c e e b ea d a df a ea ab e d f e, , f e ea ."

CM d e d e a ed c a , f ade, a fa e. N d e d e a ed c a d be a e a c e . Acc d g , e a a e e b a a e de ce e G ' f d g a CM' a f ed b deg adab c a d d, fac , c e e ed c a a CM a c c e e b deg ade f e ea . , n a be ed f a ea a g f ca l, 777 F.3d a 491; l , , , , , n n l , , , , , , 884 F.2d 1489, 1496 (1 C . 1989) ("T e G ' f d g e ec a e e e a a e ade ad e e a e fac a .").

[5–7] T e G " dec a ad e e c e a c a f c e ac g ea ab de e c c a ce d e e e ad e e c a a e age." , n l, 777 F.3d a 490 (c a ed). a g de e a , e G "e a e e e a e e f a ad," a d a e b e g f e ad a d e c e de ce. , n , 970 F.2d 311, 314, 318 (7 C . 1992). "A e e a a be ea ab e e e g a ed b a f c e e e e a c a , b a c a ca ed c e ." FTC P c S a e Dece , 103 F.T.C. 174, 177 .20 (1984). T e G "c de e e e a ea a g f ca f ea ab e c e d e e e ad a e e c a ." , n l, 777 F.3d a 490 (e a a a ed); l , nn n , 821 F.3d 164, 171 (1 C . 2016) ("L ab f ea ab e c e d

6. T C ECM ab f a , f a a a. F , ECM a a a . f a . a . b a a a f f a . T ALJ . a a a f a a . . b a a , a ECM a a a a . C , . a . a a a a a a. T C a . , - a a a a a a. ECM a a a C ' f . S , ECM a a a a a . - f a . a . b a " a f " " a a a a." T C . a a a f a a b a. a ' f- a a a "a ff " a a f b - a a . b a ab . - a a a a, b. a . T C . f a a a a f f . . f D . S a a D . F . D . S a f . a 24% f f a a . b a a . D . F f . a 54% f a f a a - . b a a f a a , f . b f , 23% . - a . a . ECM a a a C ' f a .

be e a e a a e ead g c a .") (e a a a - ed). We a e e e ed - g e " e e dece f d g f e G " e e a ad ead "15% (10%) f e b g b c." , 481 F.2d 246, 249 (6 C . 1973); , 140 F.T.C. 278, 291 (2005) (a ge f 10.5% 17.3% " a ff - c e c c de a e c a e ged c a e e ca ed"), , 457 F.3d 354 (4 C . 2006).

[8] He e, e G e ed c e e a a d f f e c e de ce. , 140 F.T.C. a 291. e ed D . F ede c ' e , c f d a , a a , add g a "b deg adab e" abe ca ed a add a 31% 36% f e de be e e a a a c a e b e d f dec e f e ea ; a add - a 28% be e e a a a c "T - e a e" c a e d f dec e f e ea ; a d a add a 20% be e e a a a c bag d f de- c e f e ea . T e G - a e ed e e f CM' e e , D . S e a , c f d a 23% f e de e ec ed e g b deg adab e f dec e f e ea . T , b c e e d a ea e G ' f d g a CM' a f ed b deg ad- ab c a c e ed e ed c a a g f ca f c e .

CM a g e a e G ' f d g a ed b b a a e de ce f ea . CM f a - f e ea ; a add D . , D . 249 a d f de7
685 625.6(S d .84T T f g d be9 699 e ed e (fle ce. e a a 1 T ' ec - dec -1.842 e e e de 8

ef ec a e e c de a e ALJ' dec ." *ll n n*, 412 F.3d 165, 177 (D.C. C . 2005). T e, " e e C e e e ALJ a d b e f d g , e d ca ef c ze e C - ' de e a f fac ." *n l n n*, 955 F.2d 457, 469 (6 C . 1992). B a d e c a ge e a da d f e e . a a " de e e e e C ' f d g a e ed b b a a e - de ce," a d e d e f d g f e a e. F e ea g e d c f CM' Sec 5 c a e ge, e a e a f ed a e e b a a e de ce e C ' dec - a a e e e e ALJ' dec - .

[17] T d, CM c e d a e C a ed e fac f *n n*, 81 F.T.C. 23 (1972). T e fac a e ed e a e e b a a eeded f a c a . *n l*, 777 F.3d a 490–91. B e a e ag eed a a a e a - a e e e f b a a a "c e- e a d e ab e c e f c e de ce" e a da d e C a ed a - ea CM a a ed a g e . A d, a e e , a e a a e . d ed a e de ce - ed e c a a CM a c d f b deg ade f e ea , CM d be ab e de a e e f e ed b a a .

[18] F , CM a e a a g efe e ce e C ' fe c g- e ef, a g g a a ece a be- ca e " e e a e de ce f a ac a e4c' ade e f a bd d

f e a e e e g [5 a d a g e fac f a c a ca e," *l l l*, 380 U.S. a 385, 85 S.C . 1035. e c g c a a ab a e a ace effec . T a d e e de e a G ac c a e ab a a a f .

C. First Amendment

We CM' F A e d- e c a e ge e G ' de. CM c e d a e G ' - de a c a e c b deg adab c a , ec f ca CM' g d a e f c e f c - f a . a a g e , e a e a- e, a ed d c a e d a e c ed a dece a d a e G ' e ed d c a e a e - d b de e.

1. S a da d f e e f e G ' fac a f d g

[20] Bef e eac g e e f CM' F A e d e c a e ge, e f dec de e a a e a da d f e e f e G ' fac a f d g. CM a g e a e F A e d e c e, e e e G ' fac a f d g *n*, g *n n n*, 466 U.S. 485, 104 S.C . 1949, 80 L d.2d 502 (1984), a d *l n n l n ll n*, 496 U.S. 91, 110 S.C . 2281, 110 L d.2d 83 (1990). CM f g g a ba e: B e D.C. a d Se e C c c de ed e a e a- g e a d e ec ed CM' ead g f a d *l*, *n l*, 777 F.3d a 499 (c g , 223 F.3d 783, 787 .4 (D.C. C . 2000)); *n*, 970 F.2d 311, 317 (7 C . 1992), a d c c a ad ed CM' ead g.

We dec e a *n* e e f e ea de f ed b e D.C. a d Se e C c . F , e S e C ded d ca a - e ded *l* e e e b- a a-e de ce a da d f e G - ' fac a f d g. *n n n*, 476 U.S. a 454, 106 S.C . 2009; *n n*, 560 U.S. 218, 224, 130 S.C . 2169, 176 L d.2d 979 (2010) ("_f a ecede f C a d ec a ca a ca e, e a ea e ea e ec ed e e e f dec , e C f A ea d f e ca e c d ec c , ea g C e e ga e f e g dec .") (c a ed). T ec a : a b e Se- e C c a d e D.C. C c b- e ed, a a be ca e, a d e C " ef gge a e ca eec g a a e g e a- da d f e e e ab ed f be ca e." , 970 F.2d a 317 (c g , 466 U.S. a 504 .22, 104 S.C . 1949); *l n ll n*, 778 F.2d a 41 .3 (a e). M e e, a d *l* " ed e e f c dec , a d c ge e a ac e G - ' e e e e f e d f dece e ad e g." , 970 F.2d a 317. T , e e e a e ea defe e fac a f d g f e e c a d *l*, "G f d g a e e - ed defe e a e e beca e e a e e e f 'e ceed g- e ad ec ca fac a e .'" (g , 471 U.S. a 645, 105 S.C . 2265). e a e e e " a a fe d f e ce," , 471 U.S. a 645, 105 S.C . 2265, CM' a g e a e G ac e e e b deg ada- ce ce e a e. F a , - e e " ac c eg a " *l*

a "c e b ed a e eca-eg f e a ead g c eca eec," e e " e e e a d d a zed FTC cea e a d de de, b g a a c a e f dece e ad, a e c a e." , , 970 F.2d a 317. L e e Se e C c , " e f d e e c a e *l* a d e e e e ff c e d c f d ffe g e e f a e a e e e ." a 317–18.

We e e " e G ' fac-a f d g f a dece e c a de e d a (a d defe e a) b a a-e-de ce a da d." , , *n l*, 777 F.3d a 499. T a a, e e a da d de c e e e ed e G ' f d g a CM a ed [5 f e FTC Ac .

2. e c b deg adab c a

We e e b c eca eec de e f - a e e f *n l H n l n*, 447 U.S. 557, 100 S.C . 2343, 65 L d.2d 341 (1980), a d d c a e e e de . *n l n*, 622 F.3d 628, 635–36, 640–42 (6 C . 2010).

[21] T e G ' de b CM f e e e g a CM a c b deg adab e " e c e e e a-e, ead g, a d, a e e ade, e de e e a d e e e c e e a d e ab e c e - fc e de ce a b a a e e e e-e a ," a d

A. e e e e c e e dec e e e e f d a e f e (5) ea a f e c a d a ; . e e e e a c e a a d e a d c e a f ed b :

a. e (1) e e c e e dec e e e f d a e; (2) e a e a d e-e f dec e e-e f d a e, ded a c a f ca d-c e a e a ed a e a d e-e f dec d e ea a e d c ac age c e dec e; a d

b. f e d c dec e a c a d a fac b a c a e d f d - a, b (1) e e f -c - a d a fac e d a d (2) e a a ab f c d a fac e d c - e e e e d c ac age a e ed d. (A . a 4–5, 403–04) T , e G - ' de e e e f e c-ba ed e e f " e e a d e ab e" ce fc e g. F , f CM e e c e fc e de ce a CM a c e e dec e f e ea , e a e e d "b deg adab e" ad e e a e c a e e. Sec-d, f CM d e e c e fc e de ce a CM a c e e dec e f e ea , b d e - e c e fc e de ce a CM a c dec e a e e a e, e a e e d "b deg adab e" f a c de ce a d c a e .

CM c e d a e f e e f e c c e CM e e-e a CM a c b deg adab e d c a e f CM e e c-e fc e de ce a CM a c c - e e dec e f e ea ac-a a b beca e " g b deg ade f e ea a a df ." A CM , e ec d a a f e e e ca e g a , f a , a e

b deg ade a a df f e ea , a d e e g a CM a c c d ac e e a a e f b deg ada . e e e , f a ce, e a ed a CM a c d a e 30–100 ea b deg ade a a df . T , CM c - e d , e G ' de effec e b CM f a g " a f ed b deg adab c a " a , b CM f g e d "b deg adab e" ad e e d c a e .

We ag ee CM' de c f e e e e , b d ag ee CM' c a ac e za f e e g e- c . Beca e CM a d- ed a d a e d ca de c e f c e de ce a CM a c e e e dec e f e ea af-

b c a a ead g beca e
ed a a e f e e b deg ada-
“ b a a ed b e e a d
e ab e c e f c e de ce.” T e G -
’ d c a e e e a e ea-
ab e a ed e e g dece -
. T e e e CM d c e e
a e a d e e f b deg ada a
ac a ed b c e f c e -
g. A d, f e a CM a c

f e a aga , a d e a c d c , a eff ee a - a ," e ec d ed a " de- d e e a d a aff ded f - " ga e e e; *ll n n*, 954 F.2d 353, 358 (6 C . 1992) (c c d g a a age c a ba e dec a e " a ed ead g " f e e d g a " e a c d c a e a d ad a e e de- fe e"); *l l l n n l H l n*, 489 F.2d 1257, 1264 (D.C. C . 1973) ("S g a fa ce aff ded, a e ga ed a a ad a e ea g a be dec ded b e ea g age c e e g e f a ead g d d a e a e e e.").

T e a e e ded CM ade a e ce e a e a defe e. a eged a CM' a b deg adab - a e fa e a d ead g, a d de f ed ec f a e g a e a c - a g e e a . a f ed CM f a e d e: e c e f c a d f e a ; e a e f b deg a- da f CM a c af e c a d a; a d e e c e " e- e a f ed deg adab e a ea a e e e d c ac age e e e dec e e e f d a e a ea ab e d f e af e c a d a." A g e a d e def e " ea ab e d f e" a a ec f c e e d, a e e f de a a ece a " ea ab a e" CM f e e c e . *l*, 442 F.2d a 19.

M e e , CM d d, fac , a e a e ce f a c e' e e " f e ea " a a be a f " ea ab e d f e." Bef e, d g, a d af e a, a c e def ed " ea ab e d f e" a "a e d c e e ea, a ea 5 ea ." We a e e ed c e ab a e e c e f e ceed g ff c e de ce. *ll*, 381 F.2d 884, 888 (6 C . 1967) (d g a e- e ad ff c e ce f a e e e g e " ec f c e a c a ged e a , a d e e c e a ed ea e ceed g a e a e e "); *l l*, 442 F.2d a 19 (c c d g a e e ad ade a e ce be- ca e " a e G ca e aga e e f ded, e e a a ea - ab e e c a f e g a a d ee " (e- a a a ed)). CM' d e ce c a e .

T e D.C. C c ' "fa ce" d c e, e ed b CM, e c - a . T d c e e c e e a e age c e a e e e eg a - e e a a e bee a - ced ff c e c a . *n l*, 53 F.3d 1324, 1329 (D.C. C . 1995); *l n l H l n*, 790 F.2d 154, 156–57 (D.C. C . 1986). H e e, e g e ed ce a da d a e e age c e ee e " ff c e g a e" "d a c" a c . *n l*, 158 F.3d 1350, 1355 (D.C. C . 1998) (c a ed); *n l*, 53 F.3d a 1329, a e f g a e d a c a c- c de de g e e e a f a e a g ce e, *n l n*, 211 F.3d 618, 628–32 (D.C. C . 2000), e g a d c eca , *l*, 158 F.3d a 1354–55, a d g a 25,000 f e, *n l*, 53 F.3d a 1329–30. He e, b c a , e G e ed CM cea e a g ce a e e e a a a e e e a f e FTC Ac . T a "g a e" "d a c" a c .