

University of New Brunswick Law Journal
Revue de Droit de l'Université du
Nouveau-Brunswick
Vol. 64/Tome 64
2013

Editor-in-Chief / Rédacteur en chef
Philip C. Whalen

Associate Editors / Rédacteurs adjoints
Andrea MacNevin
Jack Masterman
Andrew Moss
Matthew Moulton
Jennie Pick

Honourary Editor-in-Chief / Rédacteur en chef honoraire
The Hon. G.V. La Forest

Business Manager / Administratrice
Daniel Boyle

Faculty Advisors
Prof. Anne Warner La Forest
Prof. Hilary Young

University of New Brunswick Law Journal

Subscriptions and Back Issues

Index, Volume 1 to 64 (1947 – 2013)

Carswell
Corporate Plaza, 2075 Kennedy Road
Scarborough, Ontario, M1T 3V4

Subscription Price:	\$15.00 per volume
Back Issues:	\$12.00 per volume
Index, Vols. 1-36:	\$10.00

Revue de droit de l'Université du Nouveau-Brunswick

Abonnements et commandes de numéros déjà parus

Tomes 1 à 64 (1947 – 2013)

Carswell
Corporate Plaza, 2075 Kennedy Road
Scarborough, Ontario, M1T 3V4

Abonnement :	15 \$ / volume
Numéros déjà parus :	12 \$ / volume
Index, Tomes 1 à 36 :	10 \$

Copyright ©2013 by the *University of New Brunswick Law Journal*

All Rights Reserved. The *University of New Brunswick Law Journal* grants to persons who wish to prepare non-electronic, non-profit teaching materials for use in Canadian schools the right to copy materials from this Issue for that purpose under the condition of proper attribution.

Unless otherwise stated, no part of the *Law Journal* may be reproduced in any form or by any electronic or mechanical means including information storage and retrieval systems without permission from the Editors-in-Chief. The *University of New Brunswick Law Journal* is available in on-line databases and reserves the right to the electronic reproduction of its contents for this purpose. Reproduction of this material without authorization by any method of duplication whatsoever is a violation of copyright.

Copyright to the content of the articles and submissions published in the *University of New Brunswick Law Journal* remains with the individual authors. Readers interested in reproducing *University of New Brunswick Law Journal* articles and/or submissions for commercial and other purposes not otherwise covered by this notice must contact the authors directly.

ISSN: 0077-8141

The University of New Brunswick Law Journal is an annual publication devoted to the consideration of current legal issues, problems and philosophies through the presentation of articles, research notes, comments, and review articles in wide-ranging areas of law. The opinions expressed are those of the individual authors and not the University of New Brunswick Law Journal. The Law Journal circulates widely to members of the bars of the Atlantic provinces, law students at the University of New Brunswick, advertisers, and to law libraries throughout the world.

Note to Authors

Manuscripts should be written in English or French, typed, double-spaced, and submitted in hard copy or, preferably, electronic format. Please use the Canadian Guide to Uniform Legal Citation (7th ed.) and the current issue as a guide to format requirements. Manuscripts and editorial communications should be sent to the Editors-in-Chief, University of New Brunswick Law Journal, Ludlow Hall, P.O. Box 4400, University of New Brunswick, Fredericton, N.B., Canada E3B 5A3, unblj@unb.ca. Manuscripts submitted simultaneously to other journals are not accepted.

Note to Advertisers

Information on advertising in the University of New Brunswick Law Journal may be obtained by writing to the Business Manager, University of New Brunswick Law Journal, Ludlow Hall, P.O. Box 4400, University of New Brunswick, Fredericton, NB, Canada E3B 5A3.

Printed and bound by Kwik Kopy, Fredericton N.B.

To be cited: (2013) 64 U.N.B.L.J.

Copyright ©2013 Droit d'auteur, La Revue de droit de l'Université du Nouveau-Brunswick.

Tous droits réservés. La Revue de droit de l'Université du Nouveau-Brunswick accord aux personnes qui veut préparer des matériaux non-électroniques ou des matériaux d'enseignement à but non lucratif le droit de reproduire des matériaux de ce volume dans ce but sous condition d'attribution appropriée.

Sans indication au contraire, toutes reproductions intégrales ou partielles, sous quelque forme que ce soit ou par quelque procédé électronique ou mécanique, y compris les moyens de mise en mémoire et d'extraction, sont interdites, sans la permission des rédacteurs/de les rédactrices en chef. La Revue de droit de l'Université du Nouveau-Brunswick est disponible dans des bases de données en ligne et se réserve le droit au reproduction électronique de son contenu à cette fin. La reproduction de ce matériel sans autorisation par toute méthode de duplication est une violation de copyright.

Le copyright pour le contenu des textes publiés dans la Revue de droit de l'Université du Nouveau-Brunswick demeure avec les différents auteurs. Personnes intéressés en la reproduction des textes de la Revue de droit de l'Université du Nouveau-Brunswick pour des buts commerciaux ou d'autres buts qui ne sont pas couverts par cette notification doivent contacter les auteurs directement.

ISSN 0077-8141

La Revue de droit de l'Université du Nouveau-Brunswick est une publication annuelle présentant, dans divers domaines du droit, des articles, des notes, des recherches, des analyses, et des comptes rendus d'ouvrages portent sur des dossiers, problèmes et philosophies juridiques. Les opinions exprimées dans cet ouvrage sont la responsabilité de leurs auteurs et n'engagent pas la Revue de droit de l'Université du Nouveau-Brunswick. La Revue de droit de l'Université du Nouveau-Brunswick est distribuée aux membres de la profession juridique des Provinces atlantiques, aux étudiants de la faculté de droit de l'Université du Nouveau-Brunswick et aux annonceurs ainsi qu'à certaines bibliothèques de droit à travers le monde.

Note à l'attention des auteurs

Les manuscrits doivent être rédigés en français ou en anglais, dactylographiés à double interligne, avec un exemplaire en dossier Word. Les auteurs sont priés de suivre le Manuel canadien de la référence juridique (7e éd.) et au présent volume pour la présentation matérielle de leur texte. Les manuscrits et communications concernant la rédaction sont à faire parvenir au rédacteurs/rédactrices en chef, Revue de droit de l'Université du Nouveau-Brunswick, Ludlow Hall, casier postal 4400, Université du Nouveau-Brunswick, Fredericton, N.-B., Canada, E3B 5A3, ou par l'entremise courriel : unblj@unb.ca. Les manuscrits qui sont soumis simultanément à d'autres revues ne sont pas acceptés.

Note à l'attention des annonceurs

Les demandes de renseignements concernant les insertions publicitaires dans la Revue de droit peuvent être adressées par écrit à l'Administratrice, Revue de droit de l'Université du Nouveau-Brunswick, Ludlow Hall, casier postal 4400, Université du Nouveau-Brunswick, Fredericton, N.-B., Canada, E3B 5A3 ou par l'entremise courriel : unblj@unb.ca.

Imprimé et relié par Kwik Kopy à Fredericton, N.-B.

Mode de citation : (2013) 64 R.D. U.N.-B.

CONTENTS/SOMMAIRE

FORUM TOPIC: THE PROMISE OF EQUALITY - ARE WE THERE YET?

EDITOR'S PREFACE	ix
Philip C. Whalen	

THIRTY-FOURTH VISCOUNT BENNETT MEMORIAL LECTURE

THE PERSONS CASE AND THE LIVING TREE THEORY OF CONSTITUTIONAL INTERPRETATION	1
Justice Robert J. Sharpe	

FORUM TOPIC ARTICLES

THE CONTINUAL REINVENTION OF SECTION 15 OF THE CHARTER	19
Jennifer Koshan Jonnette Watson Hamilton	
THE MARRIAGE OF HUMAN RIGHTS CODES AND SECTION 15 OF THE CHARTER IN PURSUIT OF EQUALITY: A CASE FOR GREATER SEPARATION IN BOTH THEORY PRACTICE	54
A. Wayne MacKay, CM, QC	
EXPLORING INEQUALITIES UNDER THE <i>INDIAN ACT</i>	103
Cheryl Simon Judy Clark	
STILL COLONIZING AFTER ALL THESE YEARS	123
Mary Eberts	
THE DEVELOPMENT OF AN ABORIGINAL CRIMINAL JUSTICE SYSTEM: THE CASE OF ELSIPOGTOG	160
Donald Clairmont	

MOVING BEYOND THE PROSTITUTION REFERENCE: <i>BEDFORD V CANADA</i> Maria Powell	187
NO SHADOWS IN THE FOG: PERSONAL REFLECTIONS ON THE WORK TO MAKE THE PROMISE OF EQUALITY A LIVED REALITY Melina Buckley	208
BARRIERS TO WOMEN’S POLITICAL PARTICIPATION IN CANADA Melanee Thomas	218
NEO-LIBERAL CRISIS/SOCIAL REPRODUCTION/GENDER IMPLICATIONS Marjorie Griffin Cohen	234
EQUAL PARENTS, EQUAL CHILDREN: REFORMING CANADA’S PARENTAGE LAWS TO RECOGNIZE THE COMPLETENESS OF WOMEN-LED FAMILIES Fiona Kelly	253
COMMENTAIRE D’ARRÊT – GIROUARD C DRUET – PEUT-ON ACHETER UN CONDOMINIUM PAR COURRIEL? Andréa Ouellet	283