



**UNB LAW JOURNAL**  
**REVUE DE DROIT DE L'UN-B**

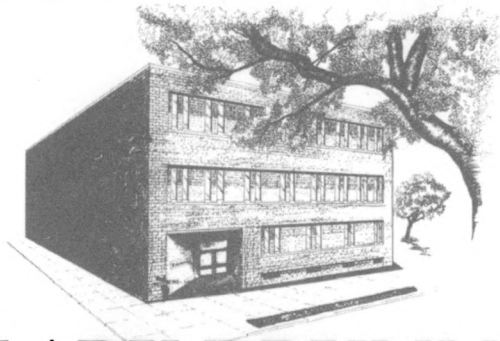
---

*VOL. LIX*

*2009*

*TOME LIX*

---



# CLARK DRUMMIE

LAWYERS • AVOCATS

*A full-service bilingual law firm  
Cabinet d'avocats offrant une gamme complète de services bilingues*

*A respected member of the legal community since its founding in the early 1920s, Clark Drummie has earned a position of leadership and trust throughout Atlantic Canada while maintaining an ongoing commitment to the dynamic nature of the law.*

*[www.clarkdrummie.ca](http://www.clarkdrummie.ca)*

---

***Saint John***

40 Wellington Row, P.O. Box 6850  
Saint John, NB E2L 4S3  
Tel : 506.633.3800  
Fax : 506.633.3811  
Email : cd@clarkdrummie.ca

***St. Stephen***

46 Milltown Boulevard  
St. Stephen NB E3L 1G3  
Tel : 506.466.2338  
Fax : 506.466.0160  
cdss@clarkdrummie.ca

**University of New Brunswick Law Journal**  
**Revue de Droit de l'Université du**  
**Nouveau-Brunswick**  
**Vol. 59/Tome 59**  
**2009**

**Editors-in-Chief / Rédactrices en chef**

*Rose Campbell*

*Avril Dymond*

**Associate Editors / Rédacteurs adjoints**

*Ben Conoley*

*Elinor Ireland*

*Fiona Morrison*

*Janet Sutherland*

**Honourary Editor-in-Chief / Rédacteur en chef honoraire**

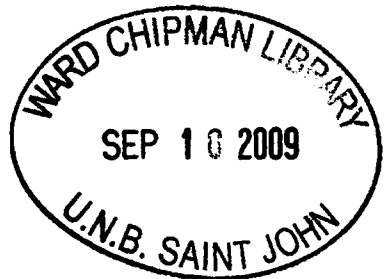
*The Honourable G.V. La Forest*

**Business Manager / Administrateur**

*Joshua Bearden*

**Faculty Advisor / Conseiller de faculté**

*Professor Neil Craik*



# University of New Brunswick Law Journal

## Subscriptions and Back Issues

Index, Volume 1 to 59 (1947 – 2009)

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 59 (1947 – 2009)

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 ©2009 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* (6th 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: (2009) 59 U.N.B.L.J.

Copyright ©2009 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 (6e 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](mailto:unblj@unb.ca).

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

Mode de citation : (2009) 59 R.D. U.N.-B.



**This volume is respectfully dedicated to**

**Dean Philip Bryden**

**B.A. (Dalhousie), B.A. Jurisprudence (Oxford),  
B.C.L. (Oxford), L.L.M. (Harvard)**

Dean of Law, UNB 2004-2009

**Professor Neil Craik**

**B.A. (hons.) (McGill), L.L.B. (Dalhousie),  
L.L.M. (Edinburgh), S.J.D. (Toronto)**

Professor of Law, UNB 2004-2009

**Kevin Gervais**

*- in memoriam -*

First year UNB Law student, 2008-2009

The *University of New Brunswick Law Journal* gratefully acknowledges the financial support received from the New Brunswick Law Foundation/University of New Brunswick Faculty of Law Endowment Trust; The Heritage Committee, University of New Brunswick Faculty of Law; and the Law Society of New Brunswick.

La *Revue de droit de l'Université du Nouveau-Brunswick* tient à remercier la Fondation pour l'avancement du droit au Nouveau-Brunswick/le Fonds de dotation de la Faculté de droit de l'Université de Nouveau-Brunswick; les Fonds du patrimoine de la Faculté de droit de l'Université de Nouveau-Brunswick; et le Barreau du Nouveau-Brunswick de leur appui financier.

## CONTENTS/SOMMAIRE

### FORUM: Recent Developments in Canadian Labour and Employment law

#### EDITORS' PREFACE

**Rose Campbell & Avril Dymond**

page 12

#### LABOUR LAW AND THE NEW INEQUALITY

**Michael Lynk**

page 14

#### STRIKING A COLLECTIVE BARGAIN:

#### THE SUPREME COURT DECISION IN *B. C. HEALTH SERVICES*

**Buzz Hargrove**

page 41

#### *B.C. HEALTH SERVICES*: THE LEGACY AFTER 18 MONTHS

**John P. McEvoy**

page 48

#### ENTER STAGE RIGHT: PLAYERS AND ROLES

#### IN A POST-*B.C. HEALTH SERVICES* WORLD

**Beth Bilson**

page 67

#### PROSPECTS FOR LABOUR'S RIGHT TO

#### BARGAIN COLLECTIVELY AFTER *B.C. HEALTH SERVICES*

**Roy J. Adams**

page 85

#### HOW DID WE GET HERE? SETTING THE STANDARD

#### FOR THE DUTY TO ACCOMODATE

**Dianne Pothier**

page 95

*EMPLOYEE FREE CHOICE ACT: ONTARIO  
EXPERIENCES AND POTENTIAL ECONOMIC IMPACT*

**Michael G. Sherrard & Keith P. Burkhardt**

page 109

*IN DEFENCE OF THE RIGHT TO STRIKE*

**Charlotte A.B. Yates**

page 128

*DÉJÀ VU... ALL OVER AGAIN: THE ASSAULT  
ON WORKERS' RIGHTS IN NEW BRUNSWICK, 1988-2008*

**Tom Mann**

page 138

*WRONGFUL DISMISSAL—BAD FAITH DAMAGES IN  
CANADIAN EMPLOYMENT LAW: HONDA CANADA INC. v.  
KEAYS*

**Daniel A. Lublin**

page 153

*DIFFERENT DOESN'T NECESSARILY MEAN DIFFERENT:  
A DISCUSSION OF HONDA CANADA INC. v. KEAYS*

**Michael P. Fitzgibbon**

page 166

## ARTICLES

HOW INTERNATIONALISATION OF THE LAW  
HAS MATERIALIZED IN CANADA

**Michel Bastarache**

page 190

*DUNSUIR v. NEW BRUNSWICK*: THE PERCEIVED CHOICE  
BETWEEN FAIRNESS AND FLEXIBILITY IN PUBLIC SERVICE  
EMPLOYMENT

**Nicolas Lambert**

page 205

ETHICS IN LOCAL GOVERNMENT: ATLANTIC CANADA  
CONFLICTS OF INTEREST ENFORCEMENT MECHANISMS—  
PATHWAYS OR ROADBLOCKS TO A CULTURE OF ETHICS?

**Basile Chiasson**

page 231