



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

PROVIDING A
FULL RANGE OF
LEGAL SERVICES

LITIGATION

Criminal
Family and divorce
Insurance claims
Personal injury
Workers' compensation
Wrongful dismissal

CORPORATE &
COMMERCIAL

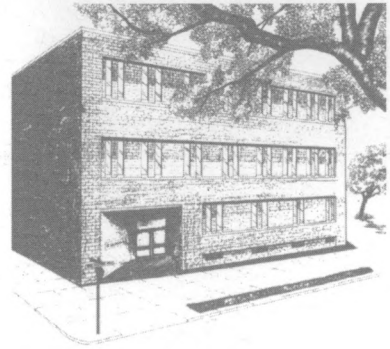
Aquaculture
Banking
Bankruptcy
Commercial & business
Franchises
Incorporations
Joint ventures
Patents & trademarks
Purchase or sale
of businesses

REAL ESTATE

Home purchases & sales
Landlord & tenant leases
Mortgages
Subdivision
Tax appeals
Zoning

ADMINISTRATIVE &
GENERAL PRACTICE

Admiralty
Environment
Estates
Government affairs
Labour
Municipal
Planning appeals
Probate
Public utilities
Wills



SAINT JOHN OFFICE

Thomas B. Drummie, Q.C.
Deno P. Pappas, Q.C.
Donald F. MacGowan, Q.C.
Willard M. Jenkins
M. Robert Jette, Q.C.
Barry R. Morrison, Q.C.
Terrence W. Hutchinson, Q.C.
Frederick A. Welsford
Norman J. Bossé
William C. Kean
Peter H. MacPhail
François M. Beaulieu
Nathan J. Weinman
Andrea Anderson-Mason
Timothy P. Kennedy
Stephen L. Brittain
Gina Lohnes
Laura Porter

COUNSEL:

Richard W. Bird, Q.C.
L. Paul Zed

CLARK DRUMMIE

LAWYERS • AVOCATS

A full service bilingual law firm.

40 WELLINGTON ROW • P.O. Box 6850
SAINT JOHN • NEW BRUNSWICK • CANADA
TEL: 506-633-3800 • FAX: 506-633-3811

MONCTON • ST. ANDREWS • ST. STEPHEN

University of New Brunswick Law Journal
Revue de Droit de l'Université du
Nouveau-Brunswick
Vol. 53/Tome 52
2004

Co-Editors-in-Chief/Rédacteurs en chef

Robin Aitken
Leigh Sprague

Associate Editors/Rédacteurs associés

Ray Critch
Sarah Dever
Emily Head
Pierre Plourde

Honorary Editor-in-Chief/Rédacteur en chef honoraire

The Hon. G.V. La Forest

Advisory Board/Conseil consultatif

| | |
|----------------------------|---------------------------------|
| <i>Alvin Esau</i> | <i>Mary Ellen Turpel-Lafond</i> |
| <i>Louise Langevin</i> | <i>L. Kinvin Wroth</i> |
| <i>Kathleen E. Mahoney</i> | <i>John D. Whyte</i> |

Business Manager/Administrateur

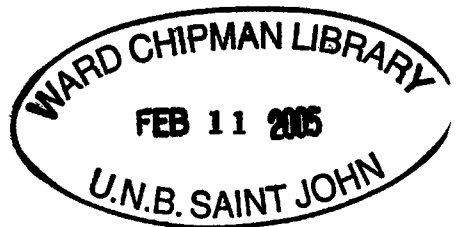
Stephen Winter

Faculty Advisor

Profs. Margaret McCallum and Edward Veitch

Editorial Staff/Collaborateurs de la rédaction

Sanaz Gerami
Ella-Jane Loomis
Sarah MacKay
Ryan Pollard



**University
of New
Brunswick
Law Journal**

Subscriptions and Back Issues

Index, Volumes 1-36 (1947-1987)

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

Copyright 2004 by the *University of New Brunswick Law Journal*.

All Rights Reserved. No part of this book 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. Reproduction of this material without authorization by any method of duplication whatsoever is a violation of copyright.

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.

Subscriptions and Back Issues

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

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

Note to Authors

Manuscripts should be written in English or French, typed, 1.5 spaced, and submitted either electronically or on an IBM-formatted 3½" disk (Word file). 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 addressed 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. 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, N.B., Canada E3B 5A3.

Printed and bound by Print Atlantic, Fredericton, N.B.
To be cited: (2004) 53 U.N.B.L.J.

Droit d'auteur 2004, *La Revue de droit de l'Université du Nouveau-Brunswick*.

Tous droits réservés. Toute reproduction intégrale ou partielle, sous quelque forme que ce soit ou par quelque procédé électronique ou mécanique, y compris les moyens de mise en mémoire et d'extraction, fait sans le consentement du rédacteur/de la rédactrice en chef est interdite. La reproduction non autorisée du présent ouvrage par quelque procédé que ce soit constituerait une usurpation de droit d'auteur.

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 portant sur des dossiers, problèmes et philosophies juridiques. Les opinions exprimées dans cet ouvrage relèvent de la responsabilité de leurs auteurs et n'engagent pas *la Revue de droit de l'Université du Nouveau-Brunswick*. *La Revue de droit* 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 dans le monde entier.

Abonnements et commandes de numéros déjà parus

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

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

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 sur une disquette (3½). Les auteurs sont priés de se guider sur le *Manuel canadien de la référence juridique* et au présent numéro pour la présentation matérielle de leur texte. Les manuscrits et communications concernant la rédaction sont à faire parvenir au rédacteur/à la rédactrice en chef, *Revue de droit de l'Université du Nouveau-Brunswick*, Ludlow Hall, P.O. Box 4400, Université du Nouveau-Brunswick, Fredericton, N.-B., Canada E3B 5A3.

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'administrateur, *Revue de droit de l'Université du Nouveau-Brunswick*, Ludlow Hall, P.O. Box 4400, Université du Nouveau-Brunswick, Fredericton, N.-B., Canada E3B 5A3.

Imprimé et relié par Print Atlantic à Saint John, N.-B.
Mode de citation : (2004) 53 R.D. U.N.-B.

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 Law Society of New Brunswick; the Faculty of Law Heritage Fund; the University of New Brunswick; the UNB Student Union; and the Law Students' Society.

La Revue de droit de l'Université du Nouveau-Brunswick tient à remercier le Fonds de dotation de la faculté de droit de l'Université de Nouveau-Brunswick (Fondation pour l'avancement du droit au Nouveau-Brunswick); le Barreau du Nouveau-Brunswick; les Fonds du patrimoine de la faculté de droit; l'Université de Nouveau-Brunswick; la Fondation de l'UNB pour étudiants; et la Société des étudiants de droit de leur appui financier.

Contents/Sommaire

Articles

| | |
|---|----|
| CANADIAN ABORIGINAL LAW: CREATING CERTAINTY IN RESOURCE DEVELOPMENT Thomas Isaac and Anthony Knox | 3 |
| ANALYSE CRITIQUE DE L'INTÉGRATION DE PRINCIPES DARWINIENS AU DROIT DANS LE CONTEXTE GÉNÉRAL DE L'AFFAIRE <i>R. c. LATIMER</i> Bruno Gallant | 43 |
| EXCUSES AND INTELLIGIBILITY IN CRIMINAL LAW Diana Young | 79 |

Rand Lecture

| | |
|--|-----|
| THE DEEP STRUCTURE OF <i>RONCARELLI V. DUPLESSIS</i> David Dyzenhaus | 111 |
|--|-----|

Forum: Judicial Activism and Judicial Deference

| | |
|--|-----|
| EDITORS' PREFACE | 155 |
| ABORTION JUDICIAL ACTIVISM AND CONSTITUTIONAL CROSSROADS Beverly Baines | 157 |
| JUDICIAL POWER AND THE <i>CHARTER</i> : REFLECTIONS ON THE ACTIVISM DEBATE Christopher P. Manfredi | 185 |
| JUDICIAL ACTIVISM AND THE THREAT TO DEMOCRACY R. Douglas Elliott | 199 |
| LAW, THEORY, AND THE HIGH ROAD Michael Plaxton | 205 |
| THE PERCEPTION OF JUSTICE IN CANADIAN ABORIGINAL AND TREATY RIGHTS JURISPRUDENCE Leonard L. Rotman | 221 |