

UNB LAW JOURNAL REVUE DE DROIT DE UN-B

Vol. 40

1991

Tome 40

Articles

Equality for Some, *Dale Gibson*
In the Wake of *Sparrow*, *David W. Elliott*

Viscount Bennett Memorial Lecture

Nations, Minorities and Authority, *John D. Whyte*

Viscount Bennett Seminar

Myron Gochnauer, William Klassen

Canadian Legal History

Gordon Bale, Lorna Hutchinson, Robert Stevens

Addresses to the Faculty of Law

Ivan C. Rand, Charles D. Gonthier

Commentary

John R. Williamson

Forum

Report to the Canadian Judicial Council

[The Donald Marshall Jr. Affair]

*Thomas R. Berger, Gérald-A. Beaudoin, W. Gunther Plaut,
Carl Baar, Michael G. Crawford, John P. McEvoy,
A. Wayne Mackay, M.E. Turpel*

STEWART MCKELVEY STIRLING SCALES

*The Atlantic Canada law firm
formed on May 1, 1990 by the merger of
STEWART MACKEN & COVERT of Nova Scotia,
MCKELVEY MACAULAY MACHUM of New Brunswick,
STIRLING, RYAN of Newfoundland,
SCALES JENKINS & McQUAID of Prince Edward Island.*

*Combining our distinct traditions and strengths
into a single firm enables us to achieve our objective of
providing our clients - local, regional, national and international -
with high quality, cost effective, and timely professional services.
With over 125 lawyers, we are committed to attracting
and training professionals of the highest calibre
in order to meet our clients' needs.*

Nova Scotia

Suite 900, Purdy's Wharf Tower One, 1959 Upper Water Street, P.O. Box 997, Halifax, N.S. B3J 2X2
Telephone (902) 420-3200 Telecopier (902) 420-1417
50 Dorchester Street, P.O. Box 820, Sydney, N.S. B1P 6J1
Telephone (902) 539-5135 Telecopier (902) 539-8256

New Brunswick

10th Floor, Brunswick House, 44 Chipman Hill, P.O. Box 7289, Postal Station A, Saint John, N.B. E2L 4S6
Telephone (506) 632-1970 Telecopier (506) 652-1989
Suite 601, 644 Main Street, P.O. Box 20070, Moncton, N.B. E1C 1E2
Telephone (506) 853-1970 Telecopier (506) 858-8454

Newfoundland

Cabot Place, 100 New Gower Street, P.O. Box 5038, St. John's, Nfld. A1C 5V3
Telephone (709) 722-4270 Telecopier (709) 722-4565

Prince Edward Island

65 Grafton Street, P.O. Box 2140, Charlottetown, P.E.I. C1A 8B9
Telephone (902) 892-2485 Telecopier (902) 566-5283

University of New Brunswick Law Journal
Revue de Droit de l'Université du
Nouveau-Brunswick
Vol. 40/Tome 40
1991

Editor-in-Chief/Rédactrice en chef

Elizabeth W. Norris

Advisory Board/Conseil consultatif

The Hon. G.V. La Forest

Eric Colvin

Sandra McCallum

H. Wade MacLauchlan

Alan D. Reid

A.M. Sinclair

Associate Editors/R édacteurs associés

Norah Davidson

Daniel Leduc

Eugene F. Derényi

Marc Mercier

Business Managers/Administrateurs

Marc Mercier

Evan Zelikovitz

Editorial Staff/Collaborateurs de la rédaction

Nader Barsoum

Randy Bishop

Myron Gochnauer

Kimberley Jensen

Patrick Lamey

Frank Longstaff

Peter MacPhail

Heather McMaster

James Mockler

Jake Vanderlaan

Mark Welton

D. G. Bell

Patrick Clement

Linda Hill

Thomas S. Kuttner

DeeA Linehan

Carol MacKay

Stan W. McDonald

Sheila McNeil

Beverley G. Smith

Lynn Walsworth



Copyright 1991 by the *University of New Brunswick Law Journal* and the authors.

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 Editor-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 presentation of articles, research notes, comments, and review articles in widely-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

The Carswell Company Limited
2330 Midland Avenue
Agincourt, Ontario, M1S 1P7

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 double spaced, and submitted by November 1, 1990 in triplicate, if possible with a copy on a IBM-formatted 3½" or 5¼" floppy disk (ASCII file). Please use the *Canadian Guide to Uniform Legal Citation* and the current issue as a guide to format requirements. Manuscripts and editorial communications should be sent to the Editor-in-Chief, *University of New Brunswick Law Journal*, Ludlow Hall, P.O. Box 4400, University of New Brunswick, Fredericton, N.B., Canada E3B 5A3.

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 Wilson Printing, Ltd., Fredericton.
To be cited: (1991) 40 UNB LJ

Copyright 1991, La Revue de droit de l'Université du Nouveau-Brunswick, y compris les auteurs.

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

The Carswell Company Limited
2330 Midland Avenue
Agincourt, Ontario, M1S 1P7

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, et soumis avant le 1er novembre 1990 en trois exemplaires, préférablement avec un exemplaire en dossier ASCII sur une disquette (3½" ou 5¼") formatée pour l'IBM. 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 Wilson Printing Ltd. à Fredericton.
Mode de citation: (1991) 40 RD UN-B

Contents/Sommaire

Articles

- Equality for Some
Dale Gibson 2
- In the Wake of *Sparrow*: A New Department of Fisheries?
David W. Elliott 23

Viscount Bennett Memorial Lecture

- Nations, Minorities and Authority
John D. Whyte 45

Viscount Bennett Seminar

- Philosophical Musings on Persons, Groups and Rights
Myron Gochnauer 66
- Religion and the Nation: An Ambiguous Alliance
William Klassen 87

Canadian Legal History

- The New Brunswick Origin of Canadian Judicial Review
Gordon Bale 100
- Buggery Trials in Saint John, 1806: The Case of John M. Smith
Lorna Hutchinson 130
- Vignettes from the End of Empire
Robert Stevens 149

Commentary

- Execution against Land in Newfoundland
John R. Williamson 159

Addresses to the Law Faculty

The Role of the Supreme Court in Society Ivan C. Rand	173
Remarks on the Charter: Rights, Duties and Responsibilities Charles D. Gonthier	193

Forum

Report to the Canadian Judicial Council [The Donald Marshall Jr. Affair]

Editorial Introduction	209
Report of Inquiry Committee Members Richard C.J., Laycraft C.J., Abella and Bellemare	210
Letter to Bora Laskin Thomas R. Berger	234
L'Affaire Marshall 1971-1990: Un Commentaire Gérald-A. Beaudoin	241
Commentary: The Canadian Judicial Council's Inquiry Committee Report W. Gunther Plaut	248
Judicial Independence and Impartiality in the Aftermath of the Marshall Case Carl Baar	253
Canadian Judicial Council v. Nova Scotia Court of Appeal: A Judicial Review More Apparent than Real Michael G. Crawford	262
Themis: Peeking through the Blindfold John P. McEvoy	268
Dispensing Justice in Canada: Exaggerating the Values of Judicial Independence A. Wayne Mackay	273
The Judged and the Judging: Locating Innocence in a Fallen Legal World M.E. Turpel	281

The *Law Journal* gratefully acknowledges the financial support received from the New Brunswick Law Foundation, the Law Society of New Brunswick, the Law Foundation of Newfoundland, the School of Graduate Studies of the University of New Brunswick, and the UNB Foundation for Students, Inc.

La *Revue de droit* tient à remercier la Fondation pour l'avancement du droit du Nouveau-Brunswick, le Barreau du Nouveau-Brunswick, la Fondation pour l'avancement du droit de la Terre-Neuve, l'École des études supérieures de l'Université du Nouveau-Brunswick et l'UNB Foundation for Students, Inc. de leur appui financier.