



VOLUME 70

2019

TOME 70

**EDITORIAL BOARD – COMITÉ DE RÉDACTION  
2019**

*Editors-in-Chief*

ADRIAN FORSYTHE  
COLLEEN THRASHER

*Rédacteur et Rédactrice en chef*

*Associate Editors*

LEIGH-ELLEN DUNSTAN  
MITCHELL MCGOWAN  
MATTHEW POIRIER  
ALIDA SALINAS

*Rédactrices et rédacteurs adjoints*

*Honourary Editor-in-Chief*

THE HON. G. V. LA FOREST

*Rédacteur en chef honoraire*

*Faculty Advisors*

ANNE WARNER LA FOREST  
JANE THOMSON

*Conseillères académiques*

TO BE CITED AS: (2019) 70 UNBLJ  
MODE DE RÉFÉRENCE: (2019) 70 RD UN-B

ISSN: 0077-8141

Copyright 2019 Droits d'auteur

University of New Brunswick Law Journal © Revue de droit de l'Université du Nouveau-Brunswick  
Printed in Canada – Imprimé au Canada

Since 1947, the University of New Brunswick Law Journal has published articles, comments, and reviews in wide-ranging areas of law. The Journal is produced by students from the Faculty of Law at the University of New Brunswick with the advice of one or more faculty members. The objective of the Journal is to promote academic discussion of current legal issues, problems, and philosophies.

The Journal expresses its gratitude to all past and present supporters including the Law Society of New Brunswick, the New Brunswick Law Foundation, the Faculty of Law and Librarians at the University of New Brunswick, and patrons for their ongoing encouragement and assistance.

The opinions expressed in the contributions do not necessarily represent the views of the Journal.

### **Copyright**

Copyright © 2019 University of New Brunswick Law Journal. All rights reserved. Unless otherwise stated, no part of the 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. Reproduction of this material without authorization by any method of duplication whatsoever is a violation of copyright.

Except as otherwise provided, the author of each article in this volume has granted to the Journal the non-exclusive licence to publish, reproduce, distribute, and use the article in print and electronic form. The Journal authorizes the reproduction of articles to be made for classroom use, provided that the author and the Journal are identified and proper notice of copyright is affixed to each copy.

Depuis 1947, la Revue de droit de l'Université du Nouveau-Brunswick a publié des articles, des commentaires, et des avis juridiques dans plusieurs domaines du droit. La Revue est publiée par les étudiants de la Faculté de Droit de l'Université du Nouveau-Brunswick sous la direction d'un ou plusieurs membres du corps professoral. L'objectif de la Revue est de promouvoir les discussions académiques concernant les préoccupations, problèmes et philosophies juridiques actuels.

La Revue désire exprimer sa reconnaissance envers ses sympathisants passés et présents qui incluent le Barreau du Nouveau-Brunswick, la Fondation pour l'avancement du droit du Nouveau-Brunswick, la faculté de droit et les bibliothécaires de l'Université de Nouveau-Brunswick, ainsi que ses donateurs pour leur encouragement et leur soutien constants.

Les opinions exprimées dans les contributions ne reflètent pas nécessairement les opinions de la Revue.

### **Droits d'auteur**

Droits d'auteur © 2019 Revue de droit de l'Université du Nouveau-Brunswick. Tous droits réservés. Sauf dispositions contraires, aucune partie de la Revue ne peut être reproduite sous toute forme que ce soit ou par aucun moyen mécanique ou informatique, y compris le stockage d'information et systèmes de recherche de données, sans la permission des Rédacteurs ou Rédactrices en chef. Toute reproduction de ce matériel sans avoir obtenu l'autorisation par toute méthode duplicative est une violation des droits d'auteur.

Sauf dispositions contraires, l'auteur de chaque article de ce volume a donné un droit non-exclusif à la Revue de publier, reproduire, distribuer et utiliser les articles en format papier et électronique. La Revue autorise la reproduction des articles à des fins académiques, tant et aussi longtemps que l'auteur de l'article et la Revue soient identifiés et que l'avis relatif au droits d'auteur soit inscrit sur chaque copie.

## Subscriptions and Back Issues:

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

Please address your request to:

Editors-in-Chief  
University of New Brunswick Law Journal  
Ludlow Hall, PO Box 4400  
University of New Brunswick  
Fredericton, NB E3B 5A3  
Email: unblj@unb.ca

## Correspondence and Submissions:

The *Journal* welcomes the submission of unsolicited manuscripts. Manuscripts must be written in either English or French and must be submitted electronically in Microsoft Word format. Citations should conform to the *Canadian Guide to Uniform Legal Citation*, 9th ed (Toronto: Thomson Carswell, 2018). Preference is given to submissions that are fewer than 60 pages double-spaced. Manuscripts submitted simultaneously to other journals are not accepted.

All correspondence and submissions should be addressed to:

Editors-in-Chief  
University of New Brunswick Law Journal  
Ludlow Hall, PO Box 4400  
University of New Brunswick  
Fredericton, NB E3B 5A3  
Email: unblj@unb.ca

*To be cited:* (2019) 70 UNBLJ

ISSN: 0077-8141

Printed and bound by KKP in Fredericton, New Brunswick, Canada.

## Abonnements et anciens numéros:

Abonnement : 15,00 \$ CA par volume  
Anciens numéros : 12,00 \$ CA par volume  
Index, Volumes 1-36 : 10,00 \$ CA

Veillez communiquer avec :

Rédacteurs en chef  
Revue de droit de l'UN-B  
Ludlow Hall, Case postale 4400  
Université de New Brunswick  
Fredericton (N-B) E3B 5A3  
Courriel : unblj@unb.ca

## Correspondance et soumissions :

La *Revue* accepte des manuscrits non sollicités. Les manuscrits doivent être écrits en français ou en anglais et doivent être soumis sur support électronique en format Microsoft Word. Les références doivent être conformes au *Manuel canadien de la référence juridique*, 9<sup>e</sup> éd, Toronto, Thomson Carswell, 2018. La préférence sera accordée aux manuscrits de moins de 60 pages, rédigés à double interligne. Les manuscrits présentés à d'autre revues de façon simultanée ne seront pas acceptés.

La correspondance et les soumissions doivent être adressés à :

Rédacteurs en chef  
Revue de droit de l'UN-B  
Ludlow Hall, Case postale 4400  
Université du Nouveau-Brunswick  
Fredericton (N-B) E3B 5A3  
Courriel : unblj@unb.ca

*Reference :* (2019) 70 RD UN-B

ISSN : 0077-8141

Imprimé et relié par KKP à Fredericton, Nouveau-Brunswick, Canada.

# UNIVERSITY OF NEW BRUNSWICK LAW JOURNAL

---

## REVUE DE DROIT DE L'UNIVERSITÉ DU NOUVEAU-BRUNSWICK

### EDITORS' PREFACE

*Adrian Forsythe & Colleen Thrasher*..... 1

### PART I: VISCOUNT BENNETT MEMORIAL LECTURE

#### 1.5 TO STAY ALIVE: HOW WE FIND HOPE AND HONESTY IN DANGEROUS TIMES

*Elizabeth May*..... 3

### PART II: FORUM – PERILS OF PIPELINES, RIDDLES OF RESOURCES

#### PROJET D'AGRANDISSEMENT DU RÉSEAU DE TRANS MOUNTAIN : UN EXEMPLE D'INJUSTICE ENVIRONNEMENTALE?

*Malaïka Bacon-Dussault & Amélie Frenette* ..... 13

#### THE UNWRITTEN CONSTITUTIONAL PRINCIPLE OF ECOLOGICAL SUSTAINABILITY: A SOLUTION TO THE PIPELINES PUZZLE?

*Lynda Collins*..... 30

#### IMPLEMENTATION & GOVERNANCE CHALLENGES IN CANADA RESPECTING UNDRIP ARTICLE 31

*Daniel W. Dylan*..... 61

#### BILL C-69 AND THE OFFSHORE: UNCERTAINTY IS CERTAIN

*Stephanie Hickman, QC, Todd Stanley, QC, & Thomas Munn*..... 88

#### ENVIRONMENTAL PROTECTION UNDER THE *FISHERIES ACT* AND BILL C-68: PROGRESS OR REGRESS?

*(Alyn) James Johnson*..... 104

#### THE CRUDE POLITICS OF CARBON PRICING, PIPELINES, AND ENVIRONMENTAL ASSESSMENT

*Jason MacLean*..... 128

#### NÉGOCIER DE BONNE FOI : LES ACCORDS COMMERCIAUX, LES SOCIÉTÉS D'ÉTAT ET LE PRINCIPE DE L'HONNEUR DE LA COURONNE

*Geneviève Motard & Benjamin Chartrand*..... 172

PRIVATIZING UNCERTAINTY AND SOCIALIZING RISK: INDIGENOUS LEGAL AND ECONOMIC LEVERAGE IN THE FEDERAL TRANS MOUNTAIN BUY-OUT <i>Shiri Pasternak &amp; Nicole Schabus</i> .....	208
IF THERE CAN ONLY BE ‘ONE LAW’, IT MUST BE TREATY LAW. LEARNING FROM <i>KANAWAYANDAN D’AAKI</i> <i>Dayna Nadine Scott &amp; Andrée Boisselle</i> .....	230
EASEMENTS, ERRORS, AND ENERGY PROJECTS: <i>SHELF HOLDINGS</i> REVISITED <i>Jane Thomson</i> .....	282

**PART III: COMMENT**

THE SUPREME COURT’S STRANGE BREW: HISTORY, FEDERALISM, AND ANTI-ORIGINALISM IN <i>COMEAU</i> <i>Kerri A. Froc &amp; Michael Marin</i> .....	297
--	-----

**PART IV: STUDENT SUBMISSION**

THE UTILITY OF PUBLIC LAW AND PRIVATE LAW IN INCORPORATING THE VOICE OF THE CHILD IN FAMILY LAW PROCEEDINGS <i>Joshua D. Haase</i> .....	333
---	-----