



THE CANADIAN
BAR ASSOCIATION
L'ASSOCIATION DU
BARREAU CANADIEN

May 26, 2017

Via email: kwame.mckenzie@camh.ca

Kwame McKenzie
Chair, Expert Panel Working Group on Mental Illness
c/o Health Equity Research
Centre for Addiction and Mental Health
6302
80 Workman Way
Toronto, Ontario

Dear Dr. McKenzie:

Re: Expert Panel Working Group on Mental Illness

I am writing on behalf of the Canadian Bar Association's End-of-Life Working Group (CBA Working Group) to congratulate you on your appointment as Chair of the Expert Panel Working Group on Mental Illness.

The CBA is a national association of 36,000 lawyers, Québec notaries, law teachers and students, with a mandate to promote improvements in the law and the administration of justice. The CBA Working Group comprises a cross-section of members drawn from diverse areas of expertise, including criminal justice, constitutional and human rights law, health law, wills, estates and trusts law, elder law, children's law, corporate counsel, privacy law, dispute resolution and equality issues. The members include lawyers in private practice, the public sector, and in-house counsel.

The assessments on medical assistance in dying (MAID) that have been entrusted to the Council of Canadian Academies raise significant issues of public policy, implicating the Canadian Charter of Rights and Freedoms and legal practice across a range of specialties.

End-of-life care issues touch all Canadians, but for CBA members there is often an additional professional dimension. Lawyers across Canada write wills, health care directives and powers of attorney for our clients, who increasingly request legal advice on medical assistance in dying as part of their estate planning. Our members advise health care providers who are called on to make referrals to, or to administer, medical assistance in dying, and also advise related professions and industries.

You will find below the CBA's policies on medical assistance in dying, including three separate resolutions addressing the issue of MAID and mature minors, advance requests, and eligibility of persons whose sole underlying condition is mental illness.

The CBA Working Group believes it is uniquely positioned to provide insights into the way in which individual and institutional clients experience the current MAID regime, and to identify gaps, the adaptability (or otherwise) of current legal frameworks, and other relevant considerations. We would be pleased to speak with you in person or by phone about how we might be able to contribute to your work. We look forward to hearing from you.

Yours sincerely,

(original letter signed by Tina Head for Kimberly J. Jakeman)

Kimberly J. Jakeman
Chair, CBA End of Life Working Group

Advance Requests for Medical Assistance in Dying

WHEREAS the Provincial-Territorial Expert Advisory Group on Physician-Assisted Dying recommended that the federal government amend the *Criminal Code* to permit a request for medical assistance in dying (MAID) at any time following the diagnosis of a grievous and irremediable condition when suffering becomes intolerable;

WHEREAS the Special Joint Committee on Physician-Assisted Dying recommended that advance requests for MAID be allowed at any time after one is diagnosed with a condition that is reasonably likely to cause loss of capacity or after diagnosis of a grievous or irremediable condition but before the suffering becomes intolerable;

BE IT RESOLVED THAT the Canadian Bar Association:

1. **urge** the federal government to amend the *Criminal Code*:
 - a) to permit advance requests for medical assistance in dying consistent with the criteria recommended by the Provincial-Territorial Advisory Group and Special Joint Committee; and
 - b) to exempt from liability all persons assisting in the discussion of end of life choices, including MAID, in the context of an advance request.

Demande anticipée d'aide médicale à mourir

ATTENDU QUE le Groupe consultatif provincial-territorial d'experts sur l'aide médicale à mourir a recommandé au gouvernement fédéral de modifier le *Code criminel* afin qu'une personne puisse formuler une demande d'aide médicale à mourir (AMM) à tout moment après avoir été diagnostiquée d'une affection grave et irrémédiable lorsque les souffrances deviennent intolérables;

ATTENDU QUE le Comité mixte spécial sur l'aide médicale à mourir a recommandé que le recours aux demandes anticipées d'aide médicale à mourir soit autorisé à tout moment après qu'une personne ait reçu un diagnostic de problème de santé qui lui fera vraisemblablement perdre ses capacités ou un diagnostic de problème de santé grave ou irrémédiable, mais avant que les souffrances ne deviennent intolérables.

QU'IL SOIT RÉSOLU QUE l'Association du Barreau canadien :

1. exhorte le gouvernement fédéral à modifier le *Code criminel* :
 - a) afin d'autoriser les demandes anticipées d'aide médicale à mourir conformément aux critères recommandés par le Groupe consultatif provincial-territorial d'experts sur l'aide médicale à mourir et par le Comité mixte spécial sur l'aide médicale à mourir; et
 - b) que les personnes prenant part aux discussions des options de fin de vie, y compris l'aide médicale à mourir, dans le contexte d'une demande anticipée, soient déchargées de toute responsabilité.

Resolution 16-02-A

2. urge each province and territory to review and, where necessary, enact legislation to permit MAID pursuant to a valid advance request, and to consider and address:

- a) consistency across provinces and territories;
- b) measures that adequately safeguard individuals where capacity is an issue, but do not impose undue barriers for eligible individuals who wish to make an advance request for MAID;
- c) clear requirements to determine the validity of an advance request for MAID;
- d) a prohibition against providing MAID based on an advance request if the grantor is capable;
- e) retaining the right of every individual who has made an advance request to refuse the administration of MAID regardless of capacity; and
- f) who is legally bound to comply with an advance request for MAID.

Certified true copy of a resolution carried by the Council of the Canadian Bar Association at the Annual Meeting held in Ottawa, ON, August 11, 2016.

Résolution 16-02-A

3. exhorte chaque province et territoire à réviser sa législation et, le cas échéant, à adopter de la législation en vue d'autoriser la prestation d'aide médicale à mourir en vertu de demandes anticipées valides, et à aborder les points suivants :

- a) la cohérence dans l'ensemble des provinces et des territoires;
- b) l'adoption de mesures qui protègent, de façon adéquate, les personnes dont la capacité est en cause, sans pour autant qu'elles imposent des embûches trop contraignantes pour les personnes admissibles qui souhaitent formuler une demande anticipée d'aide médicale à mourir;
- c) la mise en œuvre d'exigences claires pour déterminer la validité d'une demande anticipée d'aide médicale à mourir;
- d) l'interdiction du recours à l'AMM basée sur les demandes anticipées si le mandant est capable;
- e) le maintien du droit de toute personne ayant formulé une demande anticipée de refuser l'aide médicale à mourir, sans égard à la capacité de cette personne;
- f) la détermination, sur le plan légal, de la personne qui est tenue de respecter les termes d'une demande d'AMM.

Copie certifiée d'une résolution adoptée par le Conseil de l'Association du Barreau canadien, lors de son Assemblée annuelle, à Ottawa (ON), le 11 août 2016.

**John D.V. Hoyles
Chief Executive Officer/Chef de la direction**

Medical Assistance in Dying and Psychiatric Conditions

WHEREAS the Supreme Court of Canada in *Carter v. Canada (Attorney General)* extended the right to medical assistance in dying to competent and consenting adults with a grievous and irremediable medical condition (including an illness, disease or disability) that causes enduring suffering that is intolerable to them in the circumstances of their condition;

WHEREAS the Alberta Court of Appeal in *Canada (Attorney General) v. E.F.*, stated that the *Carter* decision should be interpreted as including persons with a psychiatric condition if they otherwise fit the criteria for medical assistance in dying;

WHEREAS the Joint Parliamentary Committee on Physician-Assisted Dying recommended that individuals not be excluded from medical assistance in dying based on the fact that they have a psychiatric condition;

WHEREAS the Provincial-Territorial Expert Advisory Group on Physician-Assisted Dying did not recommend excluding individuals with psychiatric conditions, but encouraged the development of better assessment tools for consent and capacity, especially in relation to

Aide médicale à mourir et troubles psychiatriques

ATTENDU QUE la Cour suprême du Canada, dans l'arrêt *Carter c. Canada (Procureur général)*, a statué que le droit à l'aide médicale pour mourir s'applique à une personne adulte capable, qui consent à mettre fin à ses jours, étant atteinte de problèmes de santé graves et irrémédiables (y compris une affectation, une maladie ou un handicap) lui causant des souffrances persistantes qui lui sont intolérables au regard de sa condition;

ATTENDU QUE la Cour d'appel de l'Alberta, dans l'affaire *Canada (Attorney General) v. E.F.*, a déclaré que l'arrêt *Carter* devrait être interprété de façon à inclure les personnes atteintes d'une maladie psychiatrique, dans la mesure où ils répondent aux critères de l'aide médicale à mourir;

ATTENDU QUE le Comité mixte spécial sur l'aide médicale à mourir a recommandé que l'on ne juge pas inadmissibles à l'aide médicale à mourir les personnes atteintes d'une maladie psychiatrique en raison de la nature de leur maladie;

ATTENDU QUE le Groupe consultatif provincial-territorial d'experts sur l'aide médicale à mourir n'a pas recommandé que les personnes atteintes d'une maladie psychiatrique soient jugées inadmissibles à l'aide médicale à mourir, mais a plutôt

Resolution 16-03-A

vulnerabilities associated with the lack of support for persons living with disabilities;

WHEREAS persons with psychiatric conditions should not be presented with additional barriers to access medical assistance in dying;

BE IT RESOLVED THAT the Canadian Bar Association:

- urge the federal government to ensure that amendments to the *Criminal Code* align with all of the criteria established by the Supreme Court of Canada in *Carter*, including the eligibility of persons with a psychiatric condition;
- urge federal, provincial and territorial governments to ensure that persons with psychiatric conditions who seek medical assistance in dying are not faced with additional barriers by virtue solely of their psychiatric condition;
- urge federal, provincial and territorial governments to facilitate the development

Résolution 16-03-A

recommandé l'élaboration de meilleurs outils d'évaluation de capacité et de consentement, plus particulièrement à l'égard des vulnérabilités liées au manque de soutien social des personnes ayant des handicaps;

ATTENDU QUE les personnes atteintes de maladies psychiatriques ne devraient pas être confrontées à des obstacles supplémentaires avant de pouvoir avoir recours à l'aide médicale à mourir;

QU'IL SOIT RÉSOLU QUE l'Association du Barreau canadien :

- exhorte le gouvernement fédéral à faire en sorte que les modifications apportées au *Code criminel* concordent avec tous les critères établis par la Cour suprême du Canada dans l'arrêt *Carter*, y compris l'admissibilité des personnes atteintes d'une maladie psychiatrique à l'aide médicale à mourir;
- exhorte les gouvernements fédéral, provinciaux et territoriaux à faire en sorte que les personnes atteintes d'une maladie psychiatrique qui ont recours à l'aide médicale à mourir ne soient pas confrontées à des obstacles supplémentaires par le seul fait qu'elles sont atteintes d'une maladie de cette nature;
- exhorte les gouvernements fédéral, provinciaux et territoriaux à faciliter

Resolution 16-03-A

of appropriate assessment tools for consent and capacity, relying on a patient-centric approach.

Certified true copy of a resolution carried by the Council of the Canadian Bar Association at the Annual Meeting held in Ottawa, ON, August 11, 2016.

Résolution 16-03-A

l'élaboration d'outils appropriés aux fins de l'évaluation du consentement et de la capacité, en se fondant sur une approche centrée sur les patients.

Copie certifiée d'une résolution adoptée par le Conseil de l'Association du Barreau canadien, lors de son Assemblée annuelle, à Ottawa (ON), le 11 août 2016.

**John D.V. Hoyles
Chief Executive Officer/Chef de la direction**

Medical Assistance in Dying for Competent Minors

WHEREAS Canada has ratified the United Nations *Convention on the Rights of the Child*, which recognizes the right of all children to express their views freely in all matters affecting them and to give due weight to those views in accordance with their age and maturity;

WHEREAS the Supreme Court of Canada stated in *AC v. Manitoba (Director of Child and Family Services)* that “it would be arbitrary to assume that no one under the age of 16 has capacity to make medical treatment decisions”;

WHEREAS the rationale in the Supreme Court of Canada decision in *Carter v. Canada (Attorney General)* applies equally well to any competent and consenting minor with a grievous and irremediable medical condition causing enduring suffering that is intolerable to them;

WHEREAS the exclusion of competent minors from medical assistance in dying (MAID) on the basis of age is arbitrary and would likely be subject to constitutional challenge;

WHEREAS the Joint Parliamentary Committee on Physician-Assisted Dying recommended that the federal government immediately facilitate a study of issues and appropriate competence standards for those under the age of 18;

L’aide médicale à mourir et les mineurs capables

ATTENDU QUE le Canada a ratifié la Convention des Nations Unies relative aux droits de l’enfant, qui reconnaît le droit de l’enfant d’exprimer librement son opinion sur toute question l’intéressant, les opinions de l’enfant étant dûment prises en considération eu égard à son âge et son degré de maturité;

ATTENDU QUE la Cour suprême du Canada a énoncé ce qui suit dans l’arrêt *AC c. Manitoba (Directeur des services à l’enfant et à la famille)* : « il serait arbitraire de présumer qu’aucune personne de moins de 16 ans n’a la capacité de décider de son traitement médical »;

ATTENDU QUE le raisonnement dans la décision de la Cour suprême du Canada dans l’arrêt *Carter c. Canada (Procureur général)* vaut tout aussi bien pour la personne mineure qui est capable et y consent, étant atteinte de problèmes de santé graves et irrémédiables lui causant des souffrances persistantes qui lui sont intolérables;

ATTENDU QUE le fait d’exclure les mineurs capables à l’aide médicale à mourir (AMM) en raison de leur âge est arbitraire et fera vraisemblablement l’objet d’une contestation sur le plan constitutionnel;

ATTENDU QUE le Comité mixte spécial sur l’aide médicale à mourir a recommandé au gouvernement fédéral qu’il s’engage sans tarder à ce que soit réalisée une étude des questions entourant les personnes âgées de

BE IT RESOLVED THAT the Canadian Bar Association urge the federal government to:

2. Immediately commission a Child Rights Impact Assessment to:
 - a) study the developmental, medical and legal issues related to competent minors (also referred to as mature minors) and MAID;
 - b) undertake broad-based consultations;
 - c) recommend safeguards to ensure that the substantive criteria for MAID are satisfied, including appropriate tools to assess competence and consent for children and youth;
 - d) make recommendations for legislation permitting MAID for competent minors.
2. Introduce legislation by June 2017 to permit competent minors to be eligible for MAID.

Certified true copy of a resolution carried by the Council of the Canadian Bar Association at the Annual Meeting held in Ottawa, ON, August 11, 2016.

moins de 18 ans et des critères relatifs à la capacité qui leur seraient applicables;

QU'IL SOIT RÉSOLU QUE l'Association du Barreau canadien exhorte le gouvernement fédéral :

1. à commander, immédiatement, une étude des incidences sur les droits de l'enfant, qui :
 - a) analysera les aspects d'ordre médical et juridique, ainsi que ceux connexes au développement, se rattachant à la question des mineurs capables (aussi appelés « mineurs matures ») et l'aide médicale à mourir;
 - b) engagera une consultation à grande échelle;
 - c) fera des recommandations quant aux protections à mettre en place afin de s'assurer que les conditions de fond liées à l'aide médicale à mourir sont satisfaites, y compris l'établissement d'outils appropriés aux fins de l'évaluation de la capacité et du consentement chez les enfants et les adolescents;
 - d) fera des recommandations quant à la législation autorisant le recours à l'aide médicale à mourir chez les personnes mineures capables;
2. à déposer un projet de loi, au plus tard en juin 2017, permettant que les personnes mineures capables soient admissibles à l'aide médicale à mourir.

Copie certifiée d'une résolution adoptée par le Conseil de l'Association du Barreau canadien, lors de son Assemblée annuelle, à Ottawa (ON), le 11 août 2016.

**John D.V. Hoyles
Chief Executive Officer/Chef de la direction**