

CONFIDENTIALITY, ETHICS, AND SELECT CONSTITUTIONAL ISSUES IN TREATMENT COURTS

National Drug Court Institute
Hon. Gregory G. Pinski
Judicial Consultant



NDCI
NATIONAL DRUG
COURT INSTITUTE



DISCLOSURE

This project was supported by Grant No. 2016-DC-BX-K007 awarded by the Bureau of Justice Assistance. The Bureau of Justice Assistance is a component of the Department of Justice's Office of Justice Programs, which also includes the Bureau of Justice Statistics, the National Institute of Justice, the Office of Juvenile Justice and Delinquency Prevention, the Office for Victims of Crime, and the SMART Office.

Points of views or opinions in this document are those of the author and do not necessarily represent the official position or policies of the U.S. Department of Justice.



“Somehow your medical records got faxed to a complete stranger. He has no idea what’s wrong with you either.”

LEARNING OBJECTIVES

After this presentation, you will know:

- Compliance with confidentiality laws
- Ethical boundaries
- Select due process issues
- Select constitutional issues

Saverne (spr. -wärrn- (s. S.))
Saverth, Thomas, ein in der Geschichte der Stadt zu Schilten in Westfalen (s. Schilten, Westfälisches).
Savi, hinter lat. Tiro deutet Paul Savi, einen 1844 als Professor in Bielefeld (s. Bielefeld) in der theologiae (s. theologia) (4 Bde.).
Savigliano (spr. -wiffo-), Stadt im Kreis Savignone der ital. Provinz Cuneo in Piemont, rechts an der Maira, an den Linien Carnagnola-Ganero und S. Salvo (12 km) des Mittelmeeres, in fruchtbarer Ebene, ist regelmäßig gebaut und von Mauern und Türmen umgeben, hat (1881) 9932 als Gemeinde 17150 E., in Garison ein Bataillon des 8. Infanterieregiments und das 17. Kavallerieregiment (außer 2 Eskadren), eine Erziehungsanstalt mit Gemälden des hier geborenen Giuliano (s. S. 1640), genannt Carracino, eine Benediktinerabtei, großen mit Schulhallen umgebenen Park, Schenken, Eisenwerkerei und Handel mit Vieh und Wein. — Am 4. und 6. Nov. 1789 fielen hier Russen und Österreicher unter Melas über die Franzosen (s. Josephano). S. ist Geburtsort der Biologin Zecchi (s. Zecchi) und Maria Milanello.
Savignano di Romagna (spr. -winnig-), Stadt im Kreis Ferrara der ital. Provinz Ferrara, an der Via Aemilia und der Linie Bologna-Rimini des Adriatischen Meeres, hat (1881) 2126 als Gemeinde 4561 E., und eine von dem hier geborenen Altertumsforscher Graf Herzog (s. S. 1640) geleitete Akademie mit Bibliothek von 18 000 Bänden und Münzsammlung.
Savigny (spr. -winnig-), Friedr. Karl von, Jurist, geb. 21. Febr. 1779 zu Frankfurt a. M., besaß 1798 die Universität Marburg. Nachdem er auch verehelicht war, ging er nach Göttingen, Leipzig und Halle, besaß er 1800 in Marburg jurist. Vorlesungen, wurde er als Privatdocent, seit 1802 als außerord. Professor. Auf mehrjährigen Reisen durch Deutschland und Frankreich widmete er sich der Aufzeichnung unbekannter Quellen des röm. Rechts und der Rechtsgeschichte. 1808 wurde er Professor der Rechte in Landshut und 1810 bei Errichtung der Universität in Berlin einer der ersten Lehrer an derselben. 1817 Mitglied des Staatsrats, 1819 Rat des für die Provinz errichteten Revisionstribunals und seit 1819 vortrag. Richter für die Sachen der Juristen und nach 25. Okt. 1861 in Berlin. S. gehörte zu den Führern der sog. historischen Schule der Rechtswissenschaften, obwohl man ihn, eine Folge aus seiner eigenen Ansicht, nicht den Führern derselben nennen kann. Innerhalb dieser Richtung trat S. zur Zeit der Befreiungskriege den Vorkämpfern von Zwickau, Schmid, Henner u. a. welche die Rechte des Vaterlandes gegen die Fremden bekämpften Schritt «Der Beruf unserer Zeit für Wissenschaft und Recht» entgegen. Die Hauptaufgabe S.'s war indessen histor. Untersuchungen zu veröffentlichen, denen man seine «Geschichte des röm. Rechts im Mittelalter» (6 Bde., Heidelb.

CONFIDENTIALITY

Treatment Court Key Component 1 requires that “drug courts integrate alcohol and other drug treatment services with justice system case processing.”

One benchmark is that the treatment court and treatment providers maintain ongoing communication, including frequent exchanges of timely information on a participant’s progress, consistent with federal and state confidentiality requirements.



CONFIDENTIALITY ~ PART 2 REGULATIONS

What are Part 2 Regulations?

- Title 42, Part 2 of the Code of Federal Regulations addresses use of substance use disorder information in non-treatment settings
- Part 2 ensures a patient receiving substance use treatment does not face adverse consequences in criminal proceedings and civil proceedings such as those related to child custody, divorce, or employment.
- Separate regulations from HIPAA.

Does it apply to treatment courts?

- Yes, if the treatment court, its state funding agency or any tax exempt entity or a treatment provider receives federal funds. This is broadly interpreted. Assume it applies to your court.
- Yes, if it is patient identifying information

Zaberna (spr. s. z.).
Zabern, 24
in der Ordnung
zu Schiften in
maschine, Geßich
Savi, hinter
denet Paul Ex
1844 als Professe
rlichen zoolog. und
thologia toscana
Zavignano (spr.
lujo der ital. Bro
an der Main, an
und S. Calava (U
fruchtbarer Ebene,
Mauern und Türm
als Gemeinde 1715
des 8. Infanteriereg
regiment (außer 2 G

Genälden des hier geborenen Mulinari (gest. 1640),
genannt Carracine, eine Benediktinerabtei, großen
mit Schulenhallen umgebenen Kloster, großen
Trinmphbogen (Stadtthor); Tuch-, Seiden- und
Seidenweberei und Handel mit Vieh und Wein. —
Am 4. und 6. Nov. 1789 siegten hier Russen und
Österreicher unter Melas über die Franzosen (s. Joseph
Iano). S. ist Geburtsort der Biolinivioloncellisten Le
roia und Maria Wjanelle.
Zavignano di Romagna (spr. -winnjō-
-mannjō), Stadt im Kreis Cremona der ital. Provinz
Verdi, an der Via Aemilia und der Linie Bologna-
Vimino des Adriatischen Meeres, hat (1881) 2126,
als Gemeinde 4561 G., und eine von dem hier ge-
lebten Altertumforscher Graf Herzog (s. d.) ge-
gründete Akademie mit Bibliothek von 18 000 Bänden
und Münzsammlung.
Zavigny (spr. -winnjō), Priester. Karl von,
Jurist, geb. 21. Febr. 1779 zu Frankfurt a. M., be-
zog 1798 die Universität Marburg. Nachdem er
auch verweilend Göttingen, Leipzig und Halle
besucht wie einige Reisen gemacht hatte,
begann er 1800 in Marburg jurist. Vorlesungen, zu-
erst als Privatdocent, seit 1802 als außerord. Pro-
fessor. Auf mehrjährigen Reisen durch Deutschland
und Frankreich widmete er sich der Aufsuchung un-
bekannter Quellen des röm. Rechts und der Rechts-
geschichte. 1808 wurde er Professor der Rechte in
Landshut und 1810 bei Errichtung der Universität
in Berlin einer der ersten Lehrer an derselben. 1817
Mitglied des Staatsrats, 1819 Rat des für die
Provinz errichteten Revisionsoffizs und
seit 1819 vreuß. Minister für die Revision der
Gesetzgebung. Er trat im März 1818 ins Privatleben
zurück und starb 25. Okt. 1861 in Berlin. S. gab die
zu den Jahren der sog. historischen Schule der
Rechtsgeschichte, obwohl man ihn, ohne Hugo und
Schleiermacher, obwohl man ihn, nicht den Stifter der-
selben nennen kann. Innerhalb dieser Richtung
trat S. zur Zeit der Freiheitskriege den Ver-
schlagen von Thibaut, Schönd, Henner u. a., welche
ein vaterländisches, von der Herrschaft der fremden
Rechte befreites Gesetz bekräftigten, in der viel-
bekämpften Schrift «Vom Verfall unserer Zeit für
1815; Neudruck, Jurist. I. Br. 1892» (Heidelb.
Hauptabteilung S. 3 war in dem hiesig. Unter-
suchungen scheidend, denen man seine «Geschichte
des röm. Rechts im Mittelalter» (6 Bde., Heidelb.

vreuß.
1814,
Berlin
Berlin
Diplom-
burg-
Minist-
licher G-
Händler
zu der 9
14. Juni-
tage zu
wer sein
den Auf-
führte S-
handlung
Brennen
er zum 2
Norddeut-
1868 trat
einwillig-
für den N-
sonst wi-
schärer T-
mache sich
Gentrums
Staatsräte
Frankfurt
Zavio
Zavio
etrust. Apr
Kontrakt
mit der Zi
und Defens
bei südlich
Zavitar
Zavitar
Zavitar,
S. heißt auch
Frau des S-
S. gehört zu
härten. Sie
Deutsche abe-
sänger beab-
von Geisler u
der Constitut-
haben sie auch
Hofer, Ind. G.

CONFIDENTIALITY

PART 2 REGULATIONS ~ UPDATES

After 30 years without a substantive change, SAMHSA issued two final rules – one on January 18, 2017, and the other on January 3, 2018 – to update and modernize the regulation.



CONFIDENTIALITY

PART 2 REGULATIONS UPDATE ~ IMPACT ON TREATMENT COURTS

- “Lawful holder” of information is covered
- Notice that includes a written summary of the federal law may be provided on paper or electronically
- Upon request, individuals who has included a general designation in the “To Whom” section of their consent form must be provided a list of entities to which their information has been disclosed.
- Permits an individual to include a general designation in the “To Whom” section of the consent form as well as an explicit designation of the “amount and kind” of SUD treatment information to be disclosed.
- Part 2 programs and lawful holders must have formal policies and procedures for addressing security, for both paper and electronic records, including sanitization of associated media.

Zaberna (spr. s. d.). Zabern, 24 in der Pfalz zu Schiften in Maschine, Gelehrter, hinter l. deutet Paul Ex 1844 als Professor röhren zoolog. und thologie toscanae

Zavigliano (spr. lujjo der ital. Bro an der Main, an und S. Calvino U fruchtbarer Ebene, Mauer und Zierm

Zavignone, hat (1881) 9902 als Gemeinde 17450 G., in Garnison ein Bataillon des 8. Infanterieregiments und das 17. Kavallerieregiment (außer 2 Eskadren), eine Erziehliche mit Gemälden des hier geborenen Maliers (gest. 1640), genannt Carraccio, eine Benediktinerabtei, großen mit Schulenhallen umgebenen Parkplatz, schönen Trümmerhöfen (Stadthor); Tuch-, Seiden- und Eisenweberei und Handel mit Vieh und Wein. — Am 4. und 6. Nov. 1789 fielen hier Russen und Österreich unter Melas über die Franzosen (s. Josephano). S. in Schwertsberg der Bielinisolexikon Zereia und Maria Wilhelme.

Zavignone di Romagna (spr. -winnig- manija), Stadt im Kreis Oriana der ital. Provinz Ferri, an der Via Aemilia und der Linie Bologna-Rimini des Norditalienischen Netzes, hat (1881) 2126, als Gemeinde 4561 G., und eine von dem hier geborenen Altertumforscher Graf Herzog (s. d.) geprüfte Akademie mit Bibliothek von 18 000 Bänden und Münzsammlung.

Zavignone (spr. -winnig-), Friedr. Karl von, Jurist, geb. 21. Febr. 1779 zu Frankfurt a. M., be- 1809 die Universität Marburg. Nachdem er auch verordneter Stettin, Leipzig und Halle sowie Jena besuchte und einige Reisen gemacht hatte, begann er 1800 in Wartburg jurist. Vorlesungen, zu- erst als Privatdocent, seit 1802 als außerord. Profes- sor. Auf mehrjährigen Reisen durch Deutschland und Frankreich widmete er sich der Aufsuchung un- bekannter Quellen des röm. Rechts und der Rechts- geschichte. 1808 wurde er Professor der Rechte in Landshut und 1810 bei Errichtung der Universität in Berlin einer der ersten Lehrer an derselben. 1817 Mitglied des Staatsrats, 1819 Rat des für die Rhein- Provinz errichteten Revisionstribunals und seit 1819 vreuß. Minister für die Revision der Gesetzgebung. Er trat im März 1848 ins Privatleben zurück und starb 25. Okt. 1861 in Berlin. S. gehörte zu den Führern der sog. historischen Schule der Rechtsgeschichte, obwohl man ihn, ohne Bezug auf diesen nennen kann. Innerhalb dieser Richtung trat S. zur Zeit der Reformen dieser Richtung die schlagenden von Zwickau, Schmidt, Henner u. a. welche ein vaterländisches, von der Herrschaft der fremden Rechte befreites Gefes beizubehalten, in der viel- bekämpften Schrift «Vom Beruf unerer Zeit für die Gesetzgebung und Rechtsentwicklung» (Hedelb. 1815; Neudrud, Jurist. I. B. 1892) entgegen. Die Forderungen juprendend, denen man seine «Geschichte des röm. Rechts im Mittelalter» (6 Bde., Heidelb. 1807, 2nd. 6

CONFIDENTIALITY

PART 2 REGULATIONS UPDATE ~ IMPACT ON TREATMENT COURTS

- Lawful holders must have a written contract with a contractor stating the contractor or legal representative is fully bound by Part 2 upon receiving the information.
- Disclosures made with the participant's consent may not be accompanied by a short, abbreviated statement, "42 C.F.R. Part 2 prohibits unauthorized disclosure of these records."
- For disclosures for payment or healthcare operations, a lawful holder may not disclose those records to its contractors, subcontractors, or legal representatives to carry out payment and/or healthcare operations on behalf of the lawful holder.

Zaberna (spr. s. z.). Zabern, 24 in der Ordnung zu Schiffs in Maschine, Geschick Savi, hinter l. deutet Paul Ex 1844 als Professo rüchen zoolog. und thologia toscana. Savignano (spr. lujo der ital. Bro an der Main, an und S. Calvo U fruchtbarer Ebene, Mauern und Thür als Gemeinde 1715 des 8. Infanterieregiment (außer 2 G

CONFIDENTIALITY

PART 2 REGULATIONS ~ DISCLOSURE

Treatment Courts Should Use Consent Forms

- Advisement of rights
- Consent must include the patient name, entity, purpose, statement of revocation, expiration, signature and date, and how to report violations
- Ensure the consent form specifically references 42 C.F.R. Part 2

Other means of disclosure are VERY LIMITED

- Civil subpoena – must show good cause
- Criminal subpoena – must show good cause and serious crime

Genälden des hier geborenen Mulinari (gest. 1640), 1814
genannt Carracino, eine Benediktinerabtei, großen, 1814
mit Schulhallen umgebenen Kloster, großen, Berlin
Trinmphbogen (Stadttor); Tuch-, Seidenwand- und Berlin
Seidenweberei und Handel mit Vieh und Honig. — Diplom
Am 4. und 6. Nov. 1789 siegten hier Russen und Mini
Erzherzog unter Melas über die Franzosen (s. Josef- jaker
jano). S. ist Geburtsort der Violinistinnen Zec- 1814
ria und Maria Theresia. 1814
Savignano di Romagna (spr. -winnjäh- 1814
-mannja), Stadt in Kreis Oriana der ital. Provinz Berlin
Ferris, an der Via Aemilia und der Linie Bologna- 1814
Romini des Adriatischen Meeres, hat (1881) 2126, 1814
als Gemeinde 4561 E., und eine von dem hier ge- 1814
heuen Altertumforscher Graf Herzog (s. d.) ge- 1814
gründete Akademie mit Bibliothek von 18 000 Bänden 1814
und Münzsammlung. 1814
Savigny (spr. -winnjäh), Friedr. Karl von, 1814
jurist, geb. 21. Febr. 1779 zu Frankfurt a. M., be- 1814
zog 1798 die Universität Marburg. Nachdem er 1814
auch verweisgebend Göttingen, Leipzig und Halle 1814
besucht und einige Reisen gemacht hatte, 1814
begann er 1800 in Marburg jurist. Vorlesungen, zu- 1814
erst als Privatdocent, seit 1802 als außerord. Pro- 1814
fessor. Auf mehrjährigen Reisen durch Deutschland 1814
und Frankreich widmete er sich der Aufsuchung un- 1814
bekannter Quellen des röm. Rechts und der Rechts- 1814
geschichte. 1808 wurde er Professor der Rechte in 1814
Landshut und 1810 bei Errichtung der Universität 1814
in Berlin einer der ersten Lehrer an derselben. 1817
Mitglied des Staatsrats, 1819 Rat des für die 1814
Provinz errichteten Revisionsoffizs und 1814
seit 1812 vreuß. Minister für die Angelegen der 1814
Gesegebung. Er trat im März 1818 ins Privatleben 1814
zurück und starb 25. Okt. 1861 in Berlin. S. gehörte 1814
zu den Führern der sog. historischen Schule der 1814
Rechtsgeschichte, obwohl man ihn, eine Hypo und 1814
Schleser Unrecht zu thun, nicht den Führer der 1814
selben nennen kann. Innerhalb dieser Richtung 1814
trat S. zur Zeit der Befreiungskriege den Ver- 1814
schlagen von Völkau, Schmid, Henner u. a., welche 1814
ein vaterländisches, von der Herrschaft der fremden 1814
Rechte befreites Gesez vorschlugen, in der viel- 1814
bekanntesten Schrift «Vom Verfall unserer Zeit für 1814
1815; Neudruck, Febr. i. J. 1829) entgegen. Die 1814
Savignyaner sind, denen man seine «Geschichte 1814
des röm. Rechts im Mittelalter» (6 Bde., Weidm.
Verlag, Jnd. 6

CONFIDENTIALITY HIPAA

H Health **I** Insurance **P** ortability **A** ccountability **A** ct

HIPAA does not apply to courts, court personnel, accrediting agencies, jails, or law enforcement personnel

Treatment courts are impacted by HIPAA because it applies to treatment providers and medical providers on the treatment court team and protected health information is re-disclosed to the treatment court team

CONFIDENTIALITY

The federal confidentiality laws apply to all records relating to the identity, diagnosis, prognosis, or treatment of any patient in a substance abuse program.

Drug testing results are protected if they are used for the diagnosis, treatment, or referral for treatment. Because of the therapeutic use of drug testing results, a court should generally consider them as covered by federal confidentiality laws.

CONFIDENTIALITY HIPAA - DISCLOSURE

Sample Forms

Sample Consent Form

Sample Disclosure
Court Order

THE DRUG COURT JUDICIAL BENCHBOOK



Edited by:
Douglas B. Marlowe, J.D., Ph.D.
Judge William Meyer (ret.)



CONFIDENTIALITY ~ RECOMMENDATIONS

- Read or translate consent and notice forms, if appropriate
- Enter into memoranda of understanding with team members concerning confidentiality
- Be mindful of mandatory disclosures
- Designate a privacy official who is responsible for privacy policies and procedures
- Update policies and forms frequently
- Ongoing training
- Physically safeguard information
- Staffing acknowledgement form

CONFIDENTIALITY OPEN COURTROOMS

Florida vs. Noelle Bush



The screenshot shows the top portion of a New York Times article. The navigation bar includes 'SECTIONS', 'HOME', and 'SEARCH'. The article title is 'Gov. Bush's Daughter Is Sentenced to Jail' and the date is 'OCT. 18, 2002'. The main text describes the sentencing of Noelle Bush to 10 days in jail for violating a drug treatment program.

SECTIONS HOME SEARCH The New York Times

ARCHIVES | 2002

Gov. Bush's Daughter Is Sentenced to Jail

OCT. 18, 2002

Gov. Jeb Bush's daughter, Noelle, was sentenced today to 10 days in jail for violating the terms of a court-ordered drug treatment program that she entered to avoid trial on charges of trying to buy an antidepressant drug with a fraudulent prescription.

Judge Reginald K. Whitehead of Circuit Court in Orange County sentenced Ms. Bush, 25, after citing accusations that crack cocaine had been found in her shoe at a treatment center in Orlando.

- Public access to the courts is paramount
- Treatment court proceedings must be open so participants can learn from others
- If treatment court proceedings are closed, other participants and families would be excluded

CONFIDENTIALITY

OPEN COURTROOMS - RECOMMENDATIONS

- **Don't discuss protected health information**
- **Be cautious about discussing sensitive matters**
- **Use the NADCP Judicial Benchcard**
- **Use Motivational Interviewing**
- **Use courtroom as a classroom**

CONFIDENTIALITY ~ STAFFING

Washington cases:

- Participant terminated from drug treatment court argued the closed staffing violated his constitutional right to open court proceeding
- Court held that drug courts are philosophically, functionally, and intentionally different from ordinary criminal courts. Staff meetings are not subject to the open courts provision of the state constitution.
- Staffing is not a “critical stage of the proceedings” allowing a defendant to be present

CONFIDENTIALITY ~ STAFFING LAW ENFORCEMENT ISSUES

Law enforcement participation in staffing is important

- Build community support
- Build participant rapport
- Contribute valuable information
- Reduce recidivism and save taxpayer costs

CONFIDENTIALITY ~ STAFFING

LAW ENFORCEMENT ISSUES

Law enforcement may not participate in staffing and then investigate and charge participants with new crimes based on confidential information they learn in staffing.

- *State v. Plouffe*, 329 P.3d 1255 (Mont. 2014) – the prosecutor cannot charge treatment court participant with a new crime based on confidential information learned in staffing.

CONFIDENTIALITY

STAFFING RECOMMENDATIONS

- Close treatment court staffing in your policies and procedures manual
- Implement a standing order closing treatment court staffing
- Require team members to sign in at staffing and acknowledge the confidential nature of the meeting

CONFIDENTIALITY

STAFFING RECOMMENDATIONS

- Include a provision in the participant handbook that there is no right for a participant to attend staffing
- Control attendance at staffing to key team members
- Don't charge participants with new crimes based on information learned in staffing
- Confidentiality principles apply to all team members

ETHICAL CONDUCT OVERVIEW

Ex parte communication

Judicial fraternization and
impartiality

Role of defense counsel



ETHICS ~ EX PARTE COMMUNICATION

Ex parte communication is information a judge receives about a pending case when both the prosecutor and defense attorney are not present. *Ex parte* communication is improper and prohibited.

To address this rule in treatment courts, many states have enacted exceptions in their professional conduct rules to allow for *ex parte* communication:

“A judge may initiate, permit, or consider *ex parte* communications expressly authorized by law, such as when serving on therapeutic or problem-solving courts, mental health courts, drug courts, or the water court. In this capacity, judges may assume a more interactive role with parties, treatment providers, probation officers, social workers, and others.”

Zai
(f. l.)
Zab
in der
zu Schi
maßsch
Savi
deutet
1844 als
reihen zoolog.
thologia toscana
Zavigliano
Luzio der ital.
an der Maira,
und S. Salvo
fruchtbarer Ebene,
Mauern und Ziergärten
als Gemeinde
des 8. Infanterieregiments
Gemälden des hier
genannt Carraccio,
mit Schulenhallen
Trinmphbögen
Seidenweberei und
Am 4. und 6. Nov.
Herrlicher unter
iano). S. in
relia und Maria
Zavigliano di
-mannja), Stadt
Ferti, an der Via
Aemilia und der
Aemilia des Aemil
als Gemeinde
beeren Altertümer
Museum mit Biblio
Zavigliano (spr.
jurist., geb. 21. Febr.
1779 zu Frankfurt
die Universität Mar
auch vertrittend
Göttingen, Leipzig
sowie Jena besuchte
1800 in Marburg
erhielt als Privatdoc
seit 1802 als außerord.
Professur. Auf meh
Frankreich widmete
bekanntes Quellen
1808 wurde er
Geschichte. 1810
Kandall und 1810
in Berlin einer der
Mitglied des Staats
1819 Rat des für
Provinz errichteten
endlich 1842 vreuß.
Gesetzgebung. Er
jurist und starb 25.
zu den Jahren der
Rechtsgelehrten, ob
Schleier nennt man
selben nennen kann.
trat S. zur Zeit der
schlägen von Zibant,
ein vaterländisches,
Rechte beideres Ge
bekanntesten Schrift
616; Neudrud, Juris.
1816; Neudrud, Juris.
S. 3 war in dem
Institutionen spon
denen man seine
des röm. Rechts im
6. Dec., Heidelb.

ETHICS

EX PARTE COMMUNICATION RECOMMENDATIONS

- Disclose *ex parte* information to the entire team
- Establish channels of communication (e.g. require participants to talk with their attorney or probation officer before communicating with the court).
- Maintain ethical boundaries, even if there is an exception to the rule
- Use e-mails to communicate information between team members
- Require participants to read letters or assignments in court

ETHICS ~ RELATIONS WITH PARTICIPANTS

***DO NOT** take participants to support meetings*

***DO NOT** visit participant homes*

***DO NOT** invite participants to your home to play video games*

***DO NOT** collect participant UAs*

STAY IN YOUR LANE!

ETHICS

RELATIONS WITH PARTICIPANTS RECOMMENDATIONS

“But, I want to show my participants that I care...”

If there was a picnic and the district attorney, defense counsel, law enforcement, other members of the drug court team, and drug court participants were present and the judge made a cameo appearance and said a few words of encouragement, such conduct would not violate the Canons.

ETHICS ~ DEFENSE ATTORNEY ROLE

- Ensure participant rights are protected (including *ex parte* communication)
- Advocate for participant interests
- Handle day-to-day legal issues
- Attend staffing and court
- Refer participants to treatment court
- Liaison to the bar
- Address due process issues and evidentiary hearings
- Be part of the team, but don't accept "just being a team player"
- Remind team members to stay in their lane

CONDUCT ~ DEFENSE ATTORNEY OBLIGATIONS

To competently represent a client in treatment court, a defense attorney must be familiar with core treatment court concepts:

- Treatment
- Eligibility criteria and enrollment processes
- Policies and procedures
- Incentives and sanctions
- Due process issues
- Sentencing alternatives (advocating courts to enroll participants)
- Best Practice Standards

CONSTITUTIONAL ISSUES

FIRST AMENDMENT – ALCOHOLICS ANONYMOUS

Treatment courts can *refer* participants to deity-based programs such as Alcoholics Anonymous[®], but courts cannot *require* participation in such programs without violating the First Amendment.

WARNING

CONSTITUTIONAL ISSUES

FIRST AMENDMENT – ALCOHOLICS ANONYMOUS

Why does *requiring* attendance at deity-based programs violate the First Amendment?

The First Amendment Establishment Clause prohibits the government from establishing or requiring religious practices.

Deity-based programs like Alcoholics Anonymous[®] require:

- Confess to God “the nature of our wrongs” (Step 5)
- Appeal to God to “remove our shortcomings” (Step 7)
- By “prayer and meditation” make “contact” with God to achieve the “knowledge of the will” (Step 11)

CONSTITUTIONAL ISSUES

FIRST AMENDMENT – ALCOHOLICS ANONYMOUS

IT DOESN'T MATTER:

- Treatment court is voluntary
- AA doesn't require belief in God, just a higher power
- It's just a reference to God
- Treatment providers require AA, not the treatment court

Courts have uniformly held that requiring attendance at AA/NA violates the First Amendment

CONSTITUTIONAL ISSUES

FIRST AMENDMENT – ALCOHOLICS ANONYMOUS

Recommendations:

- Courts have held that if a secular alternative is available, there is no First Amendment violation by referring to AA/NA.
- Secular alternatives include, among others, LifeRing Secular Recovery[®], Rational Recovery[®], Smart Recovery[®]



CONSTITUTIONAL ISSUES

WHAT IS DUE PROCESS?

**Before depriving
a citizen of life,
liberty, or
property, the
government must
follow fair
procedures.**





CONSTITUTIONAL ISSUES DUE PROCESS ~ JAIL SANCTION

YES!

If a treatment court participant denies misconduct, is a hearing required before a jail sanction is imposed?

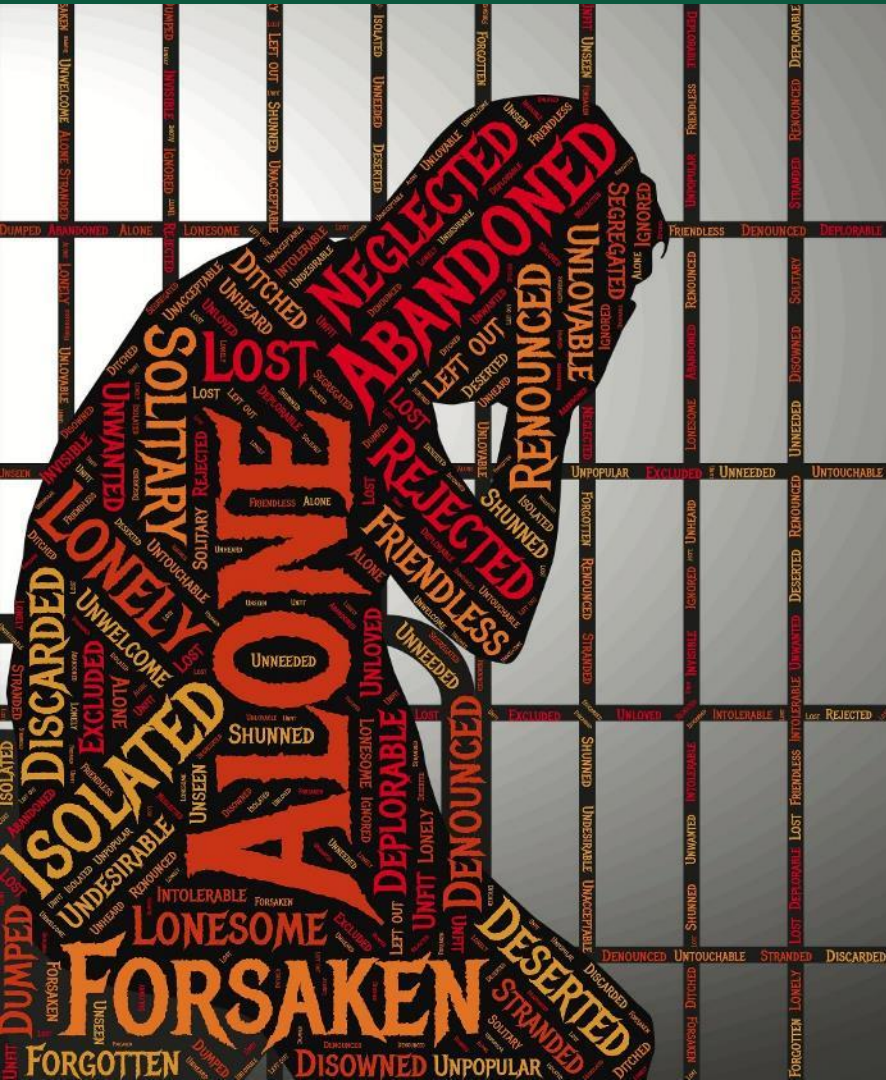
CONSTITUTIONAL ISSUES DUE PROCESS ~ JAIL SANCTIONS

The Constitution GUARANTEES Due Process!

Key Component 2: “Using a nonadversarial approach, prosecution and defense counsel promote public safety while protecting participants’ due process rights.”

Courts require evidentiary hearings when jail is a possible sanction and the participant denies the factual basis for the sanction

An evidentiary hearing with basic procedural protections is required because the participant may suffer a loss of a liberty or property right.

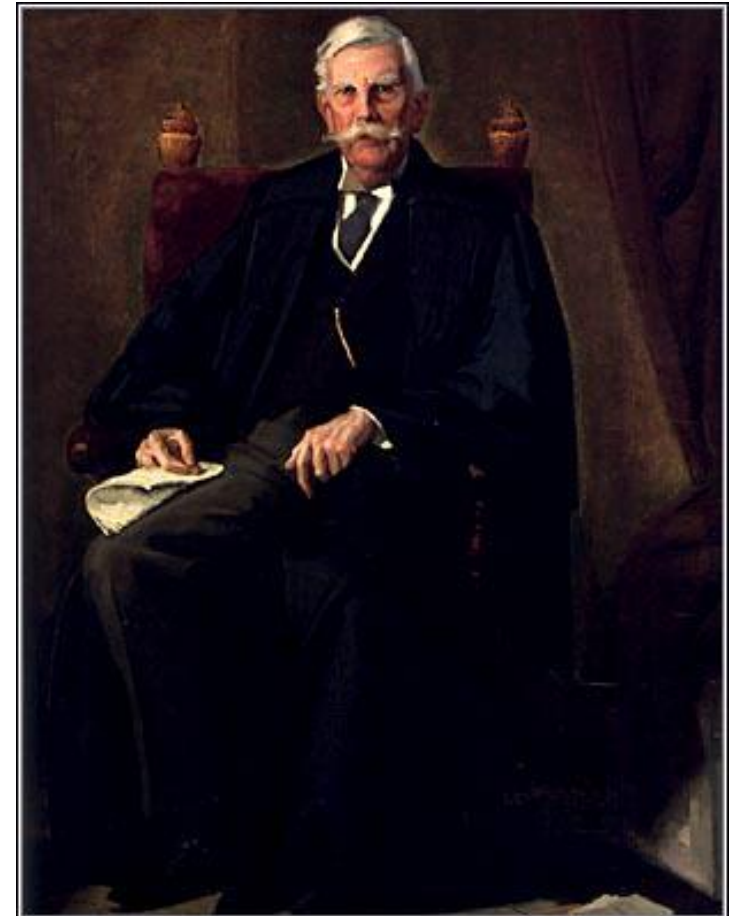


CONSTITUTIONAL ISSUES

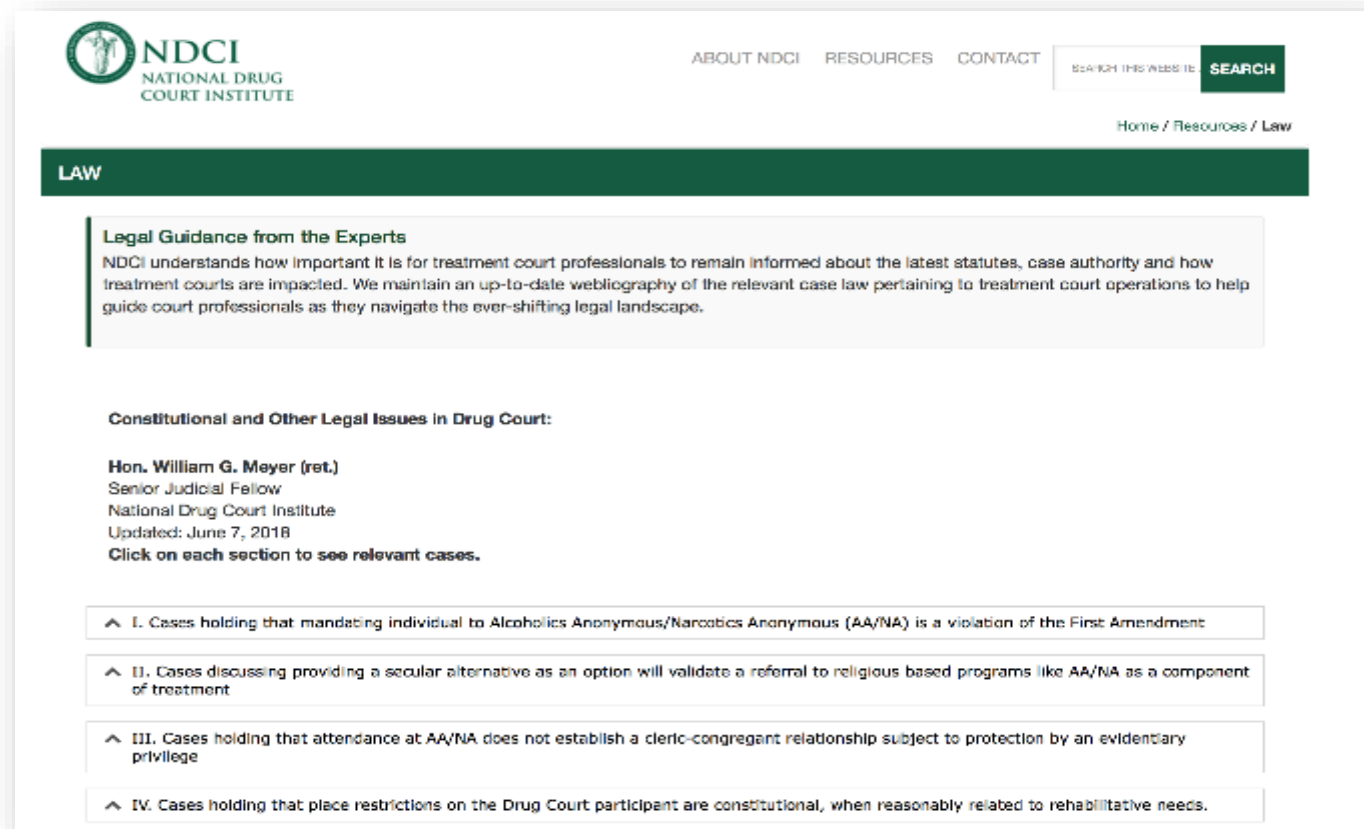
A FINAL THOUGHT

Whatever disagreement there may be as to the scope of due process, there is no doubt that it embraces the fundamental concepts of fairness and opportunity to be heard.

--- Justice Oliver Wendell Holmes,
Frank v. Mangum, 237 U.S. 309 (1915)



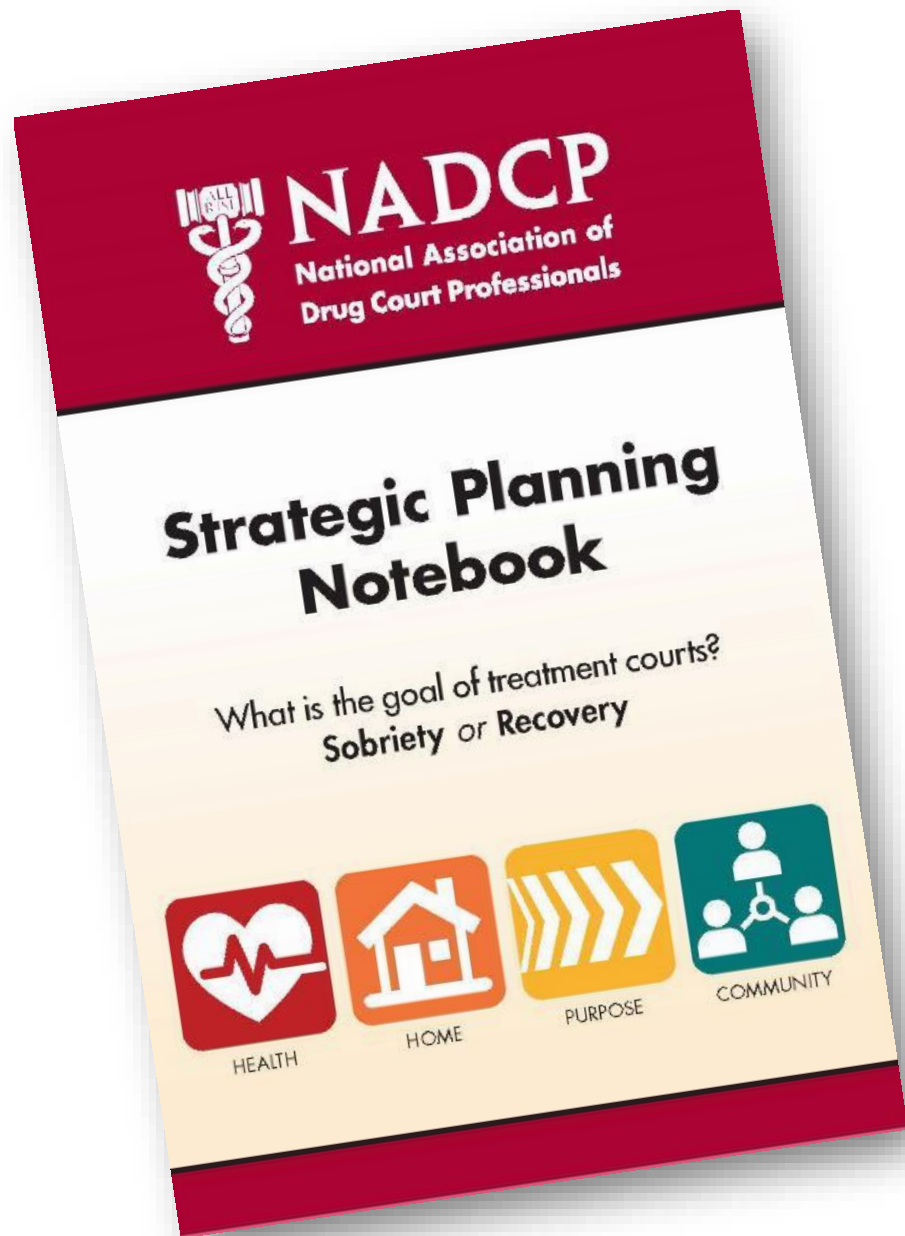
CONSTITUTIONAL ISSUES RESOURCES FOR TREATMENT COURTS



The screenshot shows the website for the National Drug Court Institute (NDCI). The header includes the NDCI logo and name, navigation links for 'ABOUT NDCI', 'RESOURCES', and 'CONTACT', and a search bar with the text 'SEARCH THIS WEBSITE' and a 'SEARCH' button. Below the header is a breadcrumb trail: 'Home / Resources / Law'. A dark green bar with the word 'LAW' in white is positioned below the breadcrumb. The main content area features a section titled 'Legal Guidance from the Experts' with a paragraph explaining NDCI's commitment to providing up-to-date legal resources. Below this is a section titled 'Constitutional and Other Legal Issues in Drug Court:' followed by the name and title of Hon. William G. Meyer (ret.), a Senior Judicial Fellow at NDCI, and the date the page was updated (June 7, 2018). A list of four categories of cases is provided, each with a small upward-pointing arrow icon:

- I. Cases holding that mandating individual to Alcoholics Anonymous/Narcotics Anonymous (AA/NA) is a violation of the First Amendment
- II. Cases discussing providing a secular alternative as an option will validate a referral to religious based programs like AA/NA as a component of treatment
- III. Cases holding that attendance at AA/NA does not establish a cleric-congregant relationship subject to protection by an evidentiary privilege
- IV. Cases holding that place restrictions on the Drug Court participant are constitutional, when reasonably related to rehabilitative needs.

<https://www.ndci.org/resources/law/>



Strategic Planning Notebook

Connect how the topic relates to recovery

Write down these connections to recovery

Share ideas on how to incorporate the topic into your program

