

SUPERIOR COURT

CANADA
PROVINCE OF QUEBEC
DISTRICT OF MONTREAL

No: 500-06-000618-120

DATE: April 29, 2021

PRESIDING THE HONOURABLE THOMAS M. DAVIS, J.S.C.

JIMMY WHYTE
Plaintiff

v.

TAKEDA PHARMACEUTICAL COMPANY LIMITED
and
TAKEDA PHARMACEUTICALS NORTH AMERICA, INC.
and
TAKEDA PHARMACEUTICALS INTERNATIONAL, INC.
and
TAKEDA GLOBAL RESEARCH & DEVELOPMENT CENTER, INC.
and
TAKEDA SAN DIEGO, INC.
and
ELI LILLY CANADA INC.
and
TAKEDA CANADA, INC.

Defendants

-and-

FONDS D'AIDE AUX ACTIONS COLLECTIVES
Impleaded Party

JUDGMENT

OVERVIEW

[1] The Court is asked to approve a settlement agreement entered into in the context of a class action (**the Settlement Agreement**), the object of which relates to three prescription drugs marketed in Canada for the treatment of diabetes: ACTOS®, APO-Pioglitazone and Sandoz-Pioglitazone, all of which contain the active ingredient pioglitazone hydrochloride (**PIO**). The Plaintiff alleges that PIO is causally associated with the development of bladder cancer and that the Defendants failed to warn about this risk of harm adequately or at all. The Defendants deny the Plaintiff's allegations and do not admit any liability.

[2] Pursuant to this Settlement Agreement, and subject to its terms and conditions, including approval by the Quebec and Ontario Courts, the Defendants have agreed to and shall pay the total sum of CAD \$25 million (**the Settlement Fund**) in full and final settlement of the Released Claims.

[3] Class counsel fees are established in the retainer agreement between Mr. Whyte and Class counsel at 30% of the total value of the settlement.

[4] The Settlement Agreement has been approved in Ontario by Justice Edward P. Belobaba.¹ For the same reasons, which do not need to be added to, the agreement meets the Quebec criteria for approval. There are, however, some issues that were raised both by the Court and by the *Fonds d'aide aux actions collectives* that merit the attention of the Court. These are:

- The payment of an indemnity to the representative;
- The ability of the Claims Administrator to serve Quebec class members in French;
- The power of the Adjudicator to declare a claim frivolous under the claims administration procedure, which could require the claimant to pay \$300.

1. ANALYSIS

1.1 The Proposed Indemnity

[5] In *Attar c. Fonds d'aide aux actions collectives*, the Court of Appeal makes it clear that a representative plaintiff is not entitled to an indemnity as compensation for his or her participation as the representative plaintiff.² Mr. Whyte is not entitled to the honorarium set out in the Settlement Agreement.

¹ *Casseres v. Takeda Pharmaceutical Company*, 2021 ONSC 2846.

² 2020 QCCA 1121; leave to appeal refused : *Michael Attar c. Fonds d'aide aux actions collectives, et al.*, 2021 CanLII 18042 (CSC).

1.2 French Services

[6] This element has been adequately dealt with by the agreement that a Quebec lawyer, Mtre Michel Savonnito, will be charged with reviewing challenges by francophones whose claims are refused in the claims review process.

1.3 The Adjudicator's Right to Award Costs

[7] Exhibit K to the Settlement agreement provides the following at section 2.11 of Exhibit K:

2.11 Where a Challenge relates to the adjustments applied by CA2 to a Class Member's base compensation value pursuant to Section 3 of the Settlement Eligibility Criteria (Exhibit "I"), a Challenge shall only be available where such adjustment(s) resulted in a reduction of more than 10% to the base compensation value and where the Adjudicator determines that an unsuccessful Challenge was frivolous, the Adjudicator has discretion to award costs in an amount not to exceed \$300.00.

[8] At the hearing, the Court expressed concern that it was required to maintain oversight over any frivolous claims. This ongoing role has been explained by Justice Gouin in *Major c. Zimmer inc.*³

[9] This role will therefore be recognized in the present judgment. Any disagreement over the adjudication of claims of Quebec residents, including the imposition of costs of \$300, will be reviewable by this Court.

FOR THESE REASONS, THE COURT:	POUR CES MOTIFS, LE TRIBUNAL :
[10] GRANTS the Application to approve a class action settlement and for approval of class counsel's fees;	ACCUEILLE la demande <i>Application to approve a class action settlement and for approval of class counsel's fees</i> ;
[11] DECLARES that, except to the extent they are modified by this judgment, the definitions set out in the Settlement Agreement apply to and are incorporated into this judgment;	DÉCLARE que, sauf dans la mesure où elles sont modifiées par le présent jugement, les définitions qui se retrouvent dans l'Entente de règlement s'appliquent et sont incorporées au présent jugement;

³ 2019 QCCS 1831, par. 29-30.

<p>[12] DECLARES that the Settlement Agreement is fair, reasonable and in the best interest of the Québec Class Members and Québec Family Class Members;</p>	<p>DÉCLARE que l'Entente de règlement est juste, raisonnable et dans le meilleur intérêt des membres du groupe du Québec et membres de la famille des membres du groupe du Québec;</p>
<p>[13] APPROVES the Settlement Agreement reached between the parties in settlement of the present action;</p>	<p>APPROUVE l'Entente de règlement intervenue entre les parties en règlement de la présente demande;</p>
<p>[14] DECLARES that the Settlement Agreement constitutes a transaction according to article 2631 of the Civil Code, which is binding upon all Parties, the Public Health Insurers and all Québec Class Members who have not validly opted out in accordance with the terms of the Settlement Agreement and their associated Québec Family Class Members;</p>	<p>DÉCLARE que l'Entente de règlement constitue une transaction en vertu de l'article 2631 du Code civil, qui lie toutes les Parties, les assureurs des services de santé publics et tous les membres du groupe du Québec qui ne se sont pas exclus conformément aux dispositions de l'Entente de règlement, ainsi que les membres de la famille des membres du groupe du Québec qui leur sont reliés;</p>
<p>[15] APPROVES Class Counsel fees, disbursements and applicable taxes in the total amount of \$8,066,917.70;</p>	<p>APPROUVE les honoraires des avocats du groupe, les débours et les taxes applicables, au montant total de 8 066 917,70 \$;</p>
<p>[16] APPOINTS CA2 Inc. (CA2) as the Claims Administrator for the Settlement;</p>	<p>NOMME CA2 Inc. (CA2) pour agir comme administrateur des réclamations pour le règlement;</p>
<p>[17] APPOINTS Mr. Vance Cooper to review and decide all Challenges submitted in English and M^{re} Michel Savonitto to review and decide all Challenges submitted in French;</p>	<p>NOMME M. Vance Cooper pour réviser et décider toutes les contestations soumises en anglais et M^e Michel Savonitto pour considérer et décider toutes les contestations soumises en français;</p>

<p>[18] ORDERS that the Approval Notice, substantially in the form attached to the Settlement Agreement as Exhibit H, as slightly modified in Exhibit R-5 to the Application, is hereby approved and that the Approval Notice shall be disseminated and published in accordance with the Notice Plan (substantially in the form attached as Exhibit D to the Settlement Agreement, as slightly modified in Exhibit R-5 to the Application);</p>	<p>ORDONNE que l'avis d'approbation, substantiellement dans sa forme jointe à l'Entente de règlement comme Annexe H, telle que légèrement modifiée dans la Pièce R-5 à l'Application, soit approuvé, et que l'avis d'approbation soit diffusé et publié conformément au programme d'avis (substantiellement dans sa forme jointe à l'Entente de règlement comme Annexe D, telle que légèrement modifiée dans la pièce R-5 de l'Application);</p>
<p>[19] APPROVES the Claims Administration Procedures in the form attached as Exhibit "K" to the Settlement Agreement, subject to the requirement that, with respect to Québec Class Members, a judge of the Québec Superior Court will have the final authority to determine whether a Challenge is frivolous, pursuant to s. 2.11 thereof;</p>	<p>APPROUVE le processus d'administration des réclamations, dans la forme prévue à l'Annexe K jointe à l'Entente de règlement, pourvu qu'à l'égard des membres du Québec, un juge de la Cour supérieure du Québec ait la compétence ultime de déterminer le caractère frivole d'une contestation aux termes de l'article 2.11 de ladite annexe K;</p>
<p>[20] ORDERS that the respondents shall, within thirty (30) days of the Effective Date, pay to CA2 the Settlement Fund (less the amounts previously paid by the respondents for the Approval Hearing Notice and translation costs), in accordance with the terms of the Settlement Agreement, which shall fully satisfy their obligations under the Settlement Agreement;</p>	<p>ORDONNE que les défenderesses paient les fonds de règlement (moins les sommes déjà payées par les défenderesses pour l'avis des audiences d'approbation et pour la traduction) à CA2 dans les trente (30) jours de la date d'entrée en vigueur, conformément aux termes de l'entente de règlement, ce qui satisfera leurs obligations en vertu de l'entente de règlement;</p>
<p>[21] ORDERS that CA2 shall, upon receipt of the funds set out in paragraph 18 above, pay:</p>	<p>ORDONNE que CA2 paie, après réception des sommes identifiées au paragraphe 18, ci-dessus :</p>

<p>a) \$2.375 million to Class Counsel, in trust, for the benefit of and to be distributed (less fees, disbursements and taxes), among the Public Health Insurers in accordance with their directions for so doing;</p> <p>b) \$80,745.74 to Class Counsel to reimburse amounts previously paid for their contribution towards the costs to implement the Notice Plan for both Notices and any translation costs; and</p> <p>c) \$8,066,917.70 to Class Counsel for Class Counsel Fees, disbursements and applicable taxes;</p>	<p>a) 2,375 millions de dollars aux avocats du groupe, en fidéicomis, au bénéfice des assureurs des services de santé publics, laquelle somme sera distribuée à ces assureurs (déduction faite des honoraires, des débours et des taxes) conformément aux directives de ceux-ci;</p> <p>b) 80 745,74 \$ aux avocats du groupe en remboursement des sommes payées antérieurement au titre de leur contribution aux coûts de mise en œuvre du programme d'avis pour les deux avis et aux coûts de traduction; et</p> <p>c) 8 066 917,70 \$ aux avocats du groupe pour l'ensemble des honoraires des avocats du groupe, des débours et des taxes applicables;</p>
<p>[22] DISMISSES the request for approval of a payment of \$5,000 to the Plaintiff;</p>	<p>REJETTE la demande d'approuver le paiement d'une somme 5 000 \$ au demandeur;</p>
<p>[23] ORDERS that said amount of \$5,000 be part of the Settlement Fund for the benefit of Class Members;</p>	<p>ORDONNE que ladite somme de 5 000 \$ fasse partie du Fonds de règlement aux fins de distributions aux membres;</p>
<p>[24] ORDERS that, after making the payments set out in paragraph 21 above, CA2 shall deposit the remaining balance of the Settlement Fund into a single interest-bearing account with a Canadian Charter Bank, from which all Compensatory Payments, the costs of administering the Settlement and the costs of all Challenges shall be paid, in accordance with Section 11.3 of the Settlement Agreement and in accordance</p>	<p>ORDONNE que, après avoir versé les paiements prévus au paragraphe 21, CA2 dépose le solde du fonds de règlement dans un seul compte portant intérêt auprès d'une banque canadienne, à partir duquel toutes les indemnités, les coûts associés à l'administration du règlement et les coûts de toutes les contestations seront payés, conformément au paragraphe 11.3 de l'entente de règlement et conformément au processus</p>

with the Claims Administration Procedures (Exhibit K to the Settlement Agreement);	d'administration des réclamations (Annexe K de l'entente de règlement);
[25] ORDERS that any Québec Class Member who validly opted out by the Opt Out Deadline in accordance with the terms of the Settlement Agreement and the judgment of this Court dated December 2, 2020, and each and every related Québec Family Class Member, is not bound by the Settlement Agreement and shall no longer participate or have the opportunity in the future to participate in this action or the settlement thereof;	ORDONNE que tout membre du groupe du Québec qui s'est validement exclu avant la date limite d'exclusion conformément aux termes de l'entente de règlement et du jugement de cette Cour du 2 décembre 2020, et chaque membre de la famille de ce membre du groupe, n'est pas lié par l'entente de règlement et ne pourra plus participer à la présente action ou au règlement intervenu maintenant ou à l'avenir;
[26] ORDERS that any Québec Class Member who has not validly opted-out by the Opt Out Deadline in accordance with the terms of the Settlement Agreement and the judgment of this Court dated December 2, 2020, and each and every related Québec Family Class Member, is bound by the terms of the Settlement Agreement and may not opt out of this action in the future;	ORDONNE que tout membre du groupe du Québec qui ne s'est pas validement exclu avant la date limite d'exclusion conformément aux termes de l'entente de règlement et du jugement de cette Cour du 2 décembre 2020, et chaque membre de la famille de ce membre du groupe, est lié par les stipulations de l'entente de règlement et ne peut s'exclure de la présente action à l'avenir;
[27] ORDERS that each Québec Class Member who has not validly opted-out by the Opt Out Deadline in accordance with the terms of the Settlement Agreement and the judgment of this Court dated December 2, 2020, and each and every related Québec Family Class Member, shall consent and shall be deemed to have consented to the dismissal of any and all Released Claims as against Released Parties, including in respect of any other actions he, she or it has commenced, without costs and with prejudice;	ORDONNE que chaque membre du groupe du Québec qui ne s'est pas validement exclu avant la date limite d'exclusion conformément aux termes de l'entente de règlement et du jugement de cette Cour du 2 décembre 2020, et chaque membre de la famille de ce membre du groupe, consente et soit réputé avoir consenti au rejet des réclamations quittancées, contre les parties quittancées, incluant à l'égard de toute autre action qu'il ou elle a entrepris, sans frais et avec préjudice;

<p>[28] ORDERS that upon the Effective Date, the Québec Class Members and Québec Family Class Members shall release and forever discharge the Released Parties from all Released Claims and undertake not to make any claim or take or continue any action, investigation, or other proceeding in any forum against any person, partnership, corporation, or other entity, including without limitation, any health care professionals, hospitals or other health care facilities, who might claim contribution and indemnity or any other relief of a monetary, declaratory, or injunctive nature from the Released Parties in connection with the Released Claims in accordance with the terms of the Settlement Agreement;</p>	<p>ORDONNE qu'à la date d'entrée en vigueur, les membres du groupe du Québec et les membres de la famille de ces membres du groupe du Québec libèrent et dégagent à perpétuité les parties quittancées de toute responsabilité à l'égard de toutes les réclamations quittancées, et s'engagent à ne présenter aucune réclamation et à n'entreprendre ou ne continuer aucune action, enquête ou autre procédure devant tout tribunal compétent contre toute personne, société de personnes, société par actions ou autre entité, y compris, sans limitation, tout professionnel de la santé, hôpital ou autre établissement de soins de santé, qui pourrait réclamer une contribution ou une indemnité ou tout autre redressement de nature pécuniaire ou déclaratoire ou une injonction aux parties quittancées relativement aux réclamations quittancées, conformément à l'entente de règlement;</p>
<p>[29] ORDERS that the payments to be made to the Public Health Insurers shall be in full and final satisfaction of all obligations, payments or costs potentially payable to the Public Health Insurers in relation to the costs of insured health care services provided to Québec Class Members or Québec Family Class Members and incurred by the Public Health Insurers and that the Public Health Insurers shall fully and finally release the Released Parties from all Released Claims and undertake not to make any claim or take or continue any action, investigation or other proceeding in any forum against any person, partnership, corporation, or other entity, including without limitation, any health care</p>	<p>ORDONNE que les paiements qui seront versés aux assureurs des services de santé publics seront à l'entière satisfaction de toutes les obligations et de tous les paiements ou coûts qui pourraient être dus aux assureurs des services de santé publics en lien avec les coûts des services assurés de soins de santé prodigués aux membres du groupe du Québec et aux membres de la famille de ces membres du groupe du Québec, qui ont été encourus par les assureurs des services de santé publics, et que les assureurs des services de santé publics libèrent et dégagent à perpétuité les parties quittancées de toute responsabilité à l'égard de toutes les réclamations quittancées, et s'engagent à ne présenter aucune réclamation et à</p>

<p>professionals, hospitals or other health care facilities, who might claim contribution or indemnity or any other relief of a monetary, declaratory, or injunctive nature from the Released Parties in connection with the Released Claims in accordance with the terms of the Settlement Agreement;</p>	<p>n'entreprendre ou ne continuer aucune action, enquête ou autre procédure devant tout tribunal compétent contre toute personne, société de personnes, société par actions ou autre entité, y compris, sans limitation, tout professionnel de la santé, hôpital ou autre établissement de soins de santé, qui pourrait réclamer une contribution ou une indemnité ou tout autre redressement de nature pécuniaire ou déclaratoire ou une injonction aux parties quittancées relativement aux réclamations quittancées, conformément à l'entente de règlement.</p>
<p>[30] DECLARES that this Court will retain an ongoing supervisory role for the purpose of implementing, administering and enforcing the Settlement Agreement as it pertains to Québec Class Members and Québec Family Class Members, subject to the terms and conditions set out in the Settlement Agreement and paragraph 19 of the present judgment;</p>	<p>DÉCLARE que la Cour conserve un rôle de supervision aux fins de mise en œuvre, d'administration et de mise en vigueur de l'entente de règlement, en ce qui a trait aux membres du groupe du Québec et aux membres de la famille de ces membres du groupe du Québec, sujet aux modalités et conditions énoncées dans l'entente de règlement et le paragraphe 19 du présent jugement;</p>
<p>[31] DECLARES that any Party may bring an application to the case management judge appointed to manage this action at any time for directions with respect to the implementation or interpretation of the Settlement Agreement, such application to be on notice to all other Parties;</p>	<p>DÉCLARE que toute partie peut, à tout moment, déposer une demande auprès du juge assigné à la gestion de la présente action, pour obtenir des directives quant à la mise en œuvre ou l'interprétation de l'entente de règlement, cette demande devant être notifiée à toutes les autres parties;</p>
<p>[32] ORDERS that CA2 provide a final report relating to the administration of the Settlement and that, in the event there is any remainder to the Settlement Fund, the applicable levies due to the <i>Fonds d'aide</i></p>	<p>ORDONNE que CA2 fournisse un rapport final en lien avec l'administration du règlement et qu'advenant qu'un reliquat demeure dans les fonds de règlement, les prélèvements applicables payables au</p>

<p><i>aux actions collectives shall remitted in accordance with the Act respecting the Fonds d'aide aux actions collectives and with the Regulation respecting the percentage withheld by the Fonds d'aide aux actions collectives;</i></p>	<p>Fonds d'aide aux actions collectives soient remis conformément à la <i>Loi sur le Fonds d'aide aux actions collectives</i> et le <i>Règlement sur le pourcentage prélevé par le Fonds d'aide aux actions collectives;</i></p>
<p>[33] TAKES ACT of the agreement between the parties to the effect that a parallel judgment must also be made by the competent Ontario Court, failing which, the parties will renounce to the present judgment, as they will also do if the Settlement is not otherwise approved, is terminated in accordance with its terms or otherwise fails to take effect for any reason;</p>	<p>PREND ACTE de l'entente entre les parties à l'effet qu'un jugement parallèle doit également être rendu par le tribunal compétent de la Province de l'Ontario, à défaut de quoi, les parties renonceront au présent jugement, cette renonciation résultant également de l'éventualité où le règlement n'est autrement pas approuvé, est résilié ou résolu en application de ses modalités et conditions, ou n'entre pas en vigueur pour toute autre raison;</p>
<p>[34] ORDERS that in the event that the Settlement Agreement is terminated in accordance with its terms, this judgment shall be null and void and of no force or effect;</p>	<p>ORDONNE que dans l'éventualité où le règlement est résilié ou résolu en application de ses modalités et conditions, le présent jugement sera nul et non avvenu, et n'aura aucun effet;</p>
<p>[35] ORDERS that this action is hereby dismissed against the respondents with prejudice and without costs as of the Effective Date, and that such dismissal shall be a full defence to any subsequent action in respect of the subject matter hereof;</p>	<p>ORDONNE que la présente action soit rejetée contre les défendeurs avec préjudice et sans frais à partir de la date d'entrée en vigueur, et que ce rejet soit une défense complète à toute action ultérieure en lien avec l'objet de la présente action;</p>
<p>[36] THE WHOLE without costs.</p>	<p>LE TOUT, sans frais de justice.</p>



 THOMAS M. DAVIS, J.S.C.

Mtre Olivier Archambault-Lafond
WOODS S.E.N.C.R.L.

Mtre Joel Patrick Rochon
Mtre Annelis Thorsen-Cavers
ROCHON GENOVA LLP
Lawyers for the Plaintiff

Mtre Sylvie Rodrigue
SOCIÉTÉ D'AVOCATS TORYS S.E.N.C.R.L.
Lawyers for the Defendants

Mtre Kloé Sévigny
FONDS D'AIDE AUX ACTIONS COLLECTIVES
Lawyers for the Impleaded Party

Hearing date: January 27, 2021

TABLE OF CONTENTS

OVERVIEW 2
1. ANALYSIS 2
 1.1 The Proposed Indemnity..... 2
 1.2 French Services..... 3
 1.3 The Adjudicator’s Right to Award Costs..... 3
TABLE OF CONTENTS..... 12