

# STUDIA IURIDICA LUBLINENSIA

VOL. XXVII

1



## **Judicial Precedent in Comparative Approach**

edited by  
Leszek Leszczyński and Adam Szot

### **Editor-in-Chief**

Beata Jeżyńska (Maria Curie-Skłodowska University, Poland)

### **Secretary**

Jarosław Kostrubiec (Maria Curie-Skłodowska University, Poland)

### **Members of the Editorial Board**

Tomasz Demendecki (Maria Curie-Skłodowska University, Poland)  
Eliza Komierzyńska-Orlińska (Maria Curie-Skłodowska University, Poland)  
Grzegorz Kozieł (Maria Curie-Skłodowska University, Poland)  
Marek Kulik (Maria Curie-Skłodowska University, Poland)  
Bartosz Liżewski (Maria Curie-Skłodowska University, Poland)

### **Statistical Editor**

Paweł Wroński (Maria Curie-Skłodowska University, Poland)

### **Theme Editors**

Andrzej Jakubecki (Maria Curie-Skłodowska University, Poland)  
Andrzej Korybski (Maria Curie-Skłodowska University, Poland)  
Ireneusz Nowikowski (Maria Curie-Skłodowska University, Poland)  
Sławomir Patyra (Maria Curie-Skłodowska University, Poland)  
Anna Przyborowska-Klimczak (Maria Curie-Skłodowska University, Poland)  
Andrzej Wrzyszc (Maria Curie-Skłodowska University, Poland)

### **Scientific Board**

#### **Chairperson**

Andrzej Jakubecki (Maria Curie-Skłodowska University, Poland)

#### **Members**

Andrzej Korybski (Maria Curie-Skłodowska University, Poland)  
Ireneusz Nowikowski (Maria Curie-Skłodowska University, Poland)  
Andrzej Wrzyszc (Maria Curie-Skłodowska University, Poland)  
Małgorzata Stefaniuk (Maria Curie-Skłodowska University, Poland)  
Judge John Marshall (USA)  
Jean Denis Mouton (University of Nancy 2, France)  
Bernd H. Oppermann (Leibniz Universität Hannover, Germany)  
Vytautas Nekrošius (Vilnius University, Lithuania)  
Vilem Knoll (University in Pilsen, Czech Republic)  
Igor Michajłowicz Mackiewicz (Kutafin Moscow State Law University, Russia)  
Wiaczesław Komarow (Yaroslav Mudryi Naional Law University, Ukraine)  
Anatolij Berlacz (Taras Shevchenko National University of Kyiv, Ukraine)  
Toshiyoshi Kashiwazaki (Tokyo University of Science, Japan)

FACULTY OF LAW AND ADMINISTRATION  
AT MARIA CURIE-SKŁODOWSKA UNIVERSITY

# STUDIA IURIDICA LUBLINENSIA



VOL. XXVII

1

MARIA CURIE-SKŁODOWSKA UNIVERSITY PRESS

LUBLIN 2018

Reviewer of the volume / Włodzimierz Gromski, Anna Kalisz

Editor / Anna Adamczyk

Design of the front page and title pages / Marta Kwiatkowska

Typesetting / Marcin Wachowicz

The journal is indexed at:



BazEkon

Index Copernicus International ICV 2016: 67.96

The Central European Journal of Social Sciences and Humanities (CEJSH)

The Central and Eastern European Online Library (CEEOL)

European Reference Index for the Humanities and the Social Sciences (ERIH PLUS)

Printed version is the primary version of all volumes of “Studia Iuridica Lublinensia”

This volume has been prepared as a result of the research project  
“Potencjał argumentacji precedensowych w polskim porządku prawnym  
(ujęcie teoretyczno-porównawcze)”  
UMO-2013/11/B/HS5/03821, financed by the National Science Centre

© by Maria Curie-Skłodowska University Publishing, Lublin 2018

ISSN: 1731-6375

Trade Department  
MARIA CURIE-SKŁODOWSKA UNIVERSITY PRESS  
ul. Idziego Radziszewskiego 11  
20-031 Lublin, Poland  
phone: +48 (81) 537 53 04  
[www.umcs.lublin.pl/wydawnictwo](http://www.umcs.lublin.pl/wydawnictwo)  
e-mail: [sekretariat@wydawnictwo.umcs.lublin.pl](mailto:sekretariat@wydawnictwo.umcs.lublin.pl)

Online bookstore:

[www.wydawnictwo.umcs.eu](http://www.wydawnictwo.umcs.eu)

Sales Department: phone/fax +48 (81) 537 53 02

e-mail: [wydawnictwo@umcs.eu](mailto:wydawnictwo@umcs.eu)

Printed

“Elpil”, ul. Artyleryjska 11, 08-110 Siedlce

## Table of Contents

### *Spis treści*

Introduction .....	9
<i>Wstęp</i>	

#### **Part 1.**

##### **Precedent in the Perspective of the Theory of Law**

LESZEK LESZCZYŃSKI

Precedent in the Decision-Making Process. Point of Legal Theory and Judicial Practice .....	13
<i>Precedens w procesie decyzyjnym. Ujęcie teorii prawa a praktyka sądowa</i>	

BOJAN SPAIĆ

The Authority of Precedents in Civil Law Systems .....	27
<i>Autorytet precedensu w systemach prawnych civil law</i>	

TADEUSZ BIERNAT

The Impact of the Judicial Precedents on the Normative Content of Human Rights .....	45
<i>Wpływ precedensu na treść normatywną praw człowieka</i>	

#### **Part 2.**

##### **The Perspective of the American Judicial Practice**

JOHN McCLELLAN MARSHALL, MICHAEL D. KMETZ, GEORGE A. OTSTOTT

<i>Stare Decisis</i> and Common Sense in American Civil and Criminal Jurisprudence .....	59
<i>Stare decisis i „zdrowy rozsądek” w cywilnej i karnej jureksprudenckj amerykańskiej</i>	

WILLIAM A. EDMUNDSON

Precedent and United States Administrative Law .....	69
<i>Precedens i amerykańskie prawo administracyjne</i>	

ERIC J. SEGALL

To Overrule or Not? Precedent and the United States Supreme Court .....	75
<i>Przelamać czy nie? Precedens i Sąd Najwyższy Stanów Zjednoczonych</i>	

**Part 3.****The Perspective of the Japanese Legal Order**

YACHIKO YAMADA

- The Role of Judicial Precedents in Japanese Law-Making Process –  
on the Japanese Civil Code (Law of Obligation) Reform ..... 83  
*Rola precedensów sądowych w japońskim procesie stanowienia prawa –  
reformacja japońskiego kodeksu cywilnego (prawo obligacyjne)*

TOSHIHIKO SUEHISA

- The Discretion of Judges and the Analogical Application in Japanese Legal Practice .... 95  
*Dyskrecjonalność sędziowska i stosowanie analogii w japońskiej praktyce prawnej*

**Part 4.****The Perspective of the European Legal Orders**

BERND OPPERMANN

- On the Role of Precedents and Legal Certainty in German Private Law..... 107  
*O roli precedensu i pewności prawa w niemieckim prawie prywatnym*

PETER STAINER, DOMINIK KÖNIG

- The Concept of *Stare Decisis* in the German Legal System –  
A Systematically Inconsistent Concept with High Factual Importance ..... 121  
*Koncepcja stare decisis w systemie prawa niemieckiego –  
niespójna systemowo koncepcja posiadająca wysoką realną wartość*

MARKO NOVAK

- Ensuring Uniform Case Law in Slovenia: *Jurisprudence Constante*,  
*Stare Decisis*, and a Third Approach ..... 131  
*Zapewnienie jednolitego prawa precedensu w Słowenii.  
Utrwalone orzecznictwo, stare decisis oraz trzecie ujęcie*

TILEN ŠTAJNPIHLER BOŽIČ

- Precedent Ideology and Judicial Legitimacy in Slovenia – An Outline ..... 143  
*Ideologia precedensu i sądowa prawowitość w Słowenii – zarys zagadnienia*

ANTONIO-LUIS MARTÍNEZ PUJALTE

- Spanish Legal System: Between Statutory Legal Systems and Case Law ..... 157  
*Hiszpański system prawny – między systemami prawa stanowionego  
a prawem precedensu*

GIOVANNI PESCE

- Does the Plenary Session of the Italian State Council Become a Common  
Law Judge? ..... 167  
*Czy Zgromadzenie Plenarne włoskiej Rady Stanu staje się sędzią common law?*

ALEXANDER BRÖSTL

- On Precedents in General and in a Statutory Legal System ..... 177  
*O precedensach w ogólności i w systemie prawa stanowionego*

ZYGMUNT TOBOR, MATEUSZ ZEIFERT

- How Polish Courts Use Previous Judicial Decisions? ..... 191  
*Jak polskie sądy stosują wcześniejsze orzeczenia?*

ADAM SZOT

- Precedent as an Element of Shaping Public Administration Policies ..... 205  
*Precedens jako element kształtowania polityk administracji publicznej*