

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. Opper mann (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
e-mail: sekretariat@wydawnictwo.umcs.lublin.pl

Online bookstore:

www.wydawnictwo.umcs.eu

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

e-mail: 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 jurysprudencji 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
<i>O precedensach w ogólności i w systemie prawa stanowionego</i>	

ZYGMUNT TOBOR, MATEUSZ ZEIFERT

How Polish Courts Use Previous Judicial Decisions?	191
<i>Jak polskie sądy stosują wcześniejsze orzeczenia?</i>	

ADAM SZOT

Precedent as an Element of Shaping Public Administration Policies	205
<i>Precedens jako element kształtowania polityk administracji publicznej</i>	